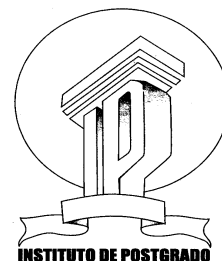




UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR
UNIVERSIDAD TÉCNICA DEL NORTE
INSTITUTO DE POSTGRADO



MAESTRÍA EN CIENCIAS JUDICIALES

LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN EL DISTRITO
DE TULCÁN DURANTE LOS AÑOS 2006 -2007.

Trabajo de Investigación previo a la obtención del Grado de Magister en
Ciencias Judiciales

Autor: Claudio Antonio Terán Vaca.

Tutor: Dra. Yolanda Yupangui Carrillo.

Ibarra- 2010

APROBACIÓN DEL TUTOR

En calidad de tutor del trabajo de grado, presentado por el señor Claudio Antonio Terán Vaca, para optar por el grado de Magister en Ciencias Judiciales, doy fe de que dicho trabajo reúne los requisitos y méritos suficientes para ser sometido a presentación privada y evaluación por parte del jurado examinador que se designe.

En la ciudad de Ibarra, a los 23 días del mes julio del 2009.

Dra. Yolanda Yupangui Carrillo

C.C. 170309415-9

LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN EL DISTRITO DE TULCÁN DURANTE LOS AÑOS 2006-2007.

Por: Claudio Antonio Terán Vaca

Trabajo de grado aprobado en nombre de la Universidad Técnica del Norte, por el siguiente Jurado, a los 17 días del mes de marzo del 2010.

Dr. Arturo Vizcaino

C.C. 170180154-8

Dr. Edwin Altamirano

C.C.0600025225

MSC. Alberto Andrade

C.C. 1000807501

DEDICATORIA

Este trabajo primeramente le dedico a Dios nuestro padre Jehová, quien ha hecho derechas mis sendas para triunfar en una sociedad difícil y conflictiva, a mi entrañable padre Luis Ernesto Terán que en paz descanse, a mi querida madre Ana Luisa Vaca Espinoza quienes me entregaron su amor y cariño para ser un hombre de bien, a mi esposa Gladys Graciela Andramunio Palacios, a mis hijos Alexis Antonio y Yuliana Bethsabé por ser la razón de mi vida, a mis hermanas y demás familiares que directa e indirectamente me apoyaron para alcanzar un peldaño más en mi carrera profesional que será puesta al servicio de Dios y de la humanidad.

Claudio Antonio.

RECONOCIMIENTO

A mis profesores de Maestría de la Universidad Técnica del Norte y de la Universidad Central del Ecuador, por cuanto nos entregaron sus valiosos conocimientos tanto teóricos y prácticos para hacer de nosotros mejores profesionales del Derecho al servicio de los sagrados intereses de la patria, y un agradecimiento especial a la Dra. Yolanda Yupangui Carrillo, prestigiosa catedrática de la Universidad Central del Ecuador y de la Escuela de Postgrado de la Universidad Técnica del Norte, por su dirección en la presente tesis, quien con sus modestos y sabios conocimientos en el Derecho Tributario, ha sido posible la realización de esta investigación que beneficiará a las personas dedicadas al Comercio Exterior en la Ciudad de Tulcán y del país para mejorar las recaudaciones fiscales, de igual forma a mis alumnos del cuarto año de Comercio Exterior de la Universidad Politécnica Estatal del Carchi, quienes aportaron con importantes datos para la realización de este trabajo investigativo.

Claudio Antonio

ÍNDICE GENERAL

CONTENIDOS	Pág.
Portada.....	I
Aprobación del Tutor.....	II
Aprobación del Jurado Examinador.....	III
Dedicatoria.....	IV
Reconocimiento.....	V
Índice General.....	VI
Lista de Cuadros y Figuras.....	VII
Lista de Siglas.....	VIII
Resumen.....	IX
Abstract.....	X
Introducción.....	1

CAPÍTULO I

MARCO REFERENCIAL.

1.1.-Tema.....	16
1.2.-Planteamiento del problema.....	17
1.3.-Contextualización.....	18
1.4.-Objetivos de la investigación.....	20
1.5.-General.....	20
1.6.-Específicos.....	20
1.7.-Preguntas directrices de investigación	21
1.8.-Justificación.....	22
1.9.-Factibilidad.....	23

CAPÍTULO II.

MARCO TEÓRICO.

2.1.- LA INOBSERVANCIA A LOS PROCEDIMIENTOS ADUANEROS EN EL DISTRITO DE TULCÁN

2.1.1.-Antecedentes de la Investigación.....	25
2.1.2.-Ámbito de aplicación de las normas aduaneras.....	25
2.1.3.-Qué es la Aduana.....	27
2.1.4.-Quienes intervienen en el control y prevención de delitos.....	28
2.1.5.-Quienes intervienen en los procedimientos penales.....	32

2.2.-CAUSAS PARA INCURRIR EN INFRACCIONES ADUANERAS EN EL DISTRITO TULCÁN.

2.2.1.-Introducción.....	35
2.2.2.-Clases de infracciones.....	35
2.2.3.-El delito aduanero.....	35
2.2.4.-Tipos de delitos aduaneros.....	36
2.2.5.-Las contravenciones.....	37
2.2.6.-Las faltas reglamentarias.....	38
2.2.7.-Las causas para cometer un delito aduanero.....	39
2.2.8.-Las sanciones a las infracciones aduaneras	41
2.2.9.- Quienes pueden sancionar las infracciones aduaneras.....	42
2.2.10.- La prescripción de las acciones aduaneras.....	43
2.2.11.-La prescripción de las sanciones aduaneras	43
2.2.12.- Procedimiento Penal de las aprehensiones aduaneras.....	45
2.2.13.-Qué es el acta de aprehensión.....	45
2.2.14.-El procedimiento del acta de aprehensión.....	46
2.2.15.-La denuncia.....	47
2.2.16.-La indagación previa	48
2.2.17.-La instrucción fiscal.....	49
2.2.18.-Las atribuciones del fiscal.....	51

2.2.19.-La etapa intermedia.....	53
2.2.20.-“La Resolución judicial”.....	61
2.2.21.-Etapa de impugnación.....	62
2.2.22.-Recurso de hecho	62
2.2.23.-Recurso de nulidad.....I.....	62
2.2.24.-Recurso de apelación.....	63
2.2.25.-Recurso de casación.....	63
2.2.26.-Recurso de revisión.....	64

2.3.-LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN VARIOS PAÍSES DE AMÉRICA LATINA.

2.3.1.-Justificación.....	65
2.3.2.-Las Infracciones Aduaneras en la Legislación Colombiana.....	65
2.3.3.-Las Infracciones Aduaneras en la Legislación Salvadoreña.....	74
2.3.4.-Las Infracciones Aduaneras en la Legislación Mexicana.....	77
2.3.5.-Las Infracciones Aduaneras en la Legislación Venezolana.....	83
2.3.6.-Las Infracciones Aduaneras en la Legislación Argentina.....	93

CAPÍTULO III

METODOLOGÍA

3.1.-Tipo de investigación.....	102
3.2.-Diseño de la investigación.....	103
3.3.-Población y muestra.....	103
3.5.-Definición operacional de las variables.....	104
3.5.-Determinación de las variables.....	104
3.6.-Operacionalización de variables.....	105
3.7.-Procedimientos de la recolección de la información.....	105
3.8.- Elaboración del Instrumento.....	106
3.4.-Métodos .-.....	107

CAPÍTULO IV

4.1.-Proceso de investigación	109
4.1.2.-Identificar el problema	109
4.1.3.-Formulación del problema.....	109
4.1.4.-Definición de los objetivos de Investigación.....	109
4.1.5.-Elaboración del Marco Teórico.....	110
4.1.6.-Realizar investigación de campo.....	110
4.1.7.-Procesamiento de datos y análisis de resultados.....	110
4.1.8.-Discusión de los resultados.....	113

CAPÍTULO V

5.-Solución viable y factible.....	129
------------------------------------	-----

CAPÍTULO VI

Conclusiones.....	131
Recomendaciones.....	135
Glosario de Términos.....	143
Referencias Bibliográficas.....	148
Bibliografía.....	150
Anexos	156

LISTA DE SIGLAS

CAE.-Corporación Aduanera Ecuatoriana
LOA.-Ley Orgánica de Aduanas.
CAN.-Comunidad Andina de naciones.
SVA.- Servicio de Vigilancia Aduanera
PJ.-Policía Judicial
CPP.-Código de Procedimiento Penal.
CT.-Código Tributario.
INFA.-Instituto Nacional de la familia.
CNJ.-Corte Nacional de Justicia.
SICE.-Sistema Integrado de control estatal.
DAU.-Documento Único de Importación.
DTAI.-Declaración de Transito Aduanero Internacional.
CPIC.- Cata Porte Internacional por Carretera.
CENAF. Centro de Atención de Frontera.
AGRO CALIDAD. Agencia Ecuatoriana de Aseguramiento de Calidad.
OMC.-Organización Mundial del Comercio.
DIAN- Dirección de Aduanas nacionales.
MCI.-Manifiesto de Carga Internacional.
COMEXI.-Comité de Exportaciones e Importaciones.
DAS.-Declaración Aduanera Simplificada.
FOB.-Franco a Bordo.
CIF.- Flete, seguro, costo
SRI.-Servicio de Rentas Internas.
UAL.-Unión Aduanera Latinoamericana.

LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN EL DISTRITO DE TULCÁN DURANTE LOS AÑOS 2006-2007.

Autor: Claudio Antonio Terán V.

Tutor: Dra. Yolanda Yupanqui C.

Año: 2010.

RESUMEN

Es importante indicar que las infracciones aduaneras en el Distrito de Tulcán, constituye un grave problema para las autoridades locales, ya que diariamente los comerciantes incurrir en un sinnúmero de infracciones debido a la inobservancia de las normas y procedimientos aduaneros, estos actos dolosos se presentan diariamente en las relaciones comerciales entre Colombia y Ecuador. Lamentablemente en nuestro país no existe una política de Estado que proteja y apoye a los sectores productivos y comerciales, no existe un plan económico para fomentar el desarrollo y el crecimiento de la población. Para establecer el índice delictivo de los sectores comerciales se ha realizado una investigación local, basados en encuestas, entrevistas y referencias documentales obtenidas de la Fiscalía de Aduanas de Tulcán y la Corporación Aduanera Ecuatoriana, quienes nos han proporcionado información sobre las causas que originan esta clase de infracciones, como son los delitos aduaneros, las contravenciones y faltas reglamentarias, dadas estas características creo que es el momento oportuno para aportar con alternativas de solución a este grave problema social, sin embargo el Estado tiene el deber y el poder tributario para hacer efectiva la aplicación de las normas aduaneras, así lo establece el Tratadista Oscar Ricardo Acebal en su obra Técnicas de Exportación “ *El poder tributario nace de la idea misma de nación o patria, es la obligación ética y moral esencial para el bien común, este poder no es objeto de discusión en sí mismo, es un atributo del Estado* “. Con este argumento teórico creo que el Estado Ecuatoriano debe ser el facilitador del Comercio

Exterior y para ello debe implementar una serie de programas, seminarios, charlas, campañas de capacitación, información, difusión, control y asesoramiento para los ciudadanos que emprenden actividades productivas y comerciales en la frontera norte y tener como objetivo reducir el alto índice de evasión tributaria y el cometimiento de los delitos aduaneros.

CUSTOMS OFFENSES IN DISTRICT TULCAN DURING THE YEARS 2006 AND 2007.

Author: Claudio Antonio Terán V.

Tutor: Dra. Yolanda Yupanqui C.

Year: 2010

ABSTRACT

It is important to note that customs offenses in the District of Tulcan, is a serious problem for local authorities, and traders who daily engage in a myriad of violations due to failure to comply with the standards and customs procedures, these malicious acts are presented daily in the commercial relations between Colombia and Ecuador. Unfortunately in our country there is no state policy that protects and supports the productive and commercial sectors, there is no plan to promote economic development and population growth. To establish the crime rates of the commercial sectors has been carried out local research based on surveys, interviews and references obtained from the Office of Customs and Tulcan the Ecuadorian Customs Corporation, who provided us information on the causes of this kind infringements, such as customs offenses, violations and misconduct regulations, given these features I think it is timely to bring alternative solutions to this serious social problem, however the State has the duty and power to enforce tax the application of customs rules, that is what the Oscar Ricardo Acebal treatise in his book Techniques of Export "The taxation power is born of the very idea of nation or homeland, is the essential moral and ethical obligation to the common good, this can not is the subject of discussion in itself is an attribute of the state. " With this theoretical argument I believe that Ecuador should be the facilitator of foreign trade and we must implement a series of programs, seminars, lectures, campaigns, training, information dissemination, monitoring and advice for people embarking on productive and commercial activities on the northern border and aim at reducing the high rate of tax evasion and the role of customs offenses.

INTRODUCCIÓN

El presente trabajo investigativo tiene como finalidad estudiar las causas que originan el incremento de las infracciones aduaneras en el Distrito de Aduanas Tulcán, durante los años 2006 y 2007 partiendo del problema que es la inobservancia a los procedimientos aduaneros por parte de los comerciantes de Tulcán. Considero que este problema es de gran trascendencia e importancia por cuanto tiene fuertes repercusiones en el ámbito social, económico y comercial de la población tulcanesa, por ello estimo que a través de este estudio podemos lograr que la población de Tulcán especialmente los comerciantes tomen conciencia de la importancia que tiene cumplir con todos los trámites legales y las formalidades para importar o exportar sus productos, cumplir con el pago de los tributos, concienciar y tener una cultura tributaria que contribuya al desarrollo y bienestar del país, por otro lado impedir que sean sancionados penalmente por el cometimiento de un delito aduanero. A fin de detener la incidencia delictiva en el campo aduanero y tributario el Estado Ecuatoriano a través de los órganos gubernamentales está en el deber y la obligación de difundir los contenidos de las normas legales vigentes, los acuerdos y tratados internacionales vinculados a las actividades comerciales y productivas para lograr que la ciudadanía este bien informada y no cometan esta clase de infracciones que puede afectar su situación social y económica, por ello considero que los temas abordados en este trabajo son de mucha importancia y aportar con varias alternativas de solución a este grave problema, sobre todo para disminuir la evasión tributaria e incrementar las recaudaciones fiscales, reducir el número de causas judiciales que afectan las condiciones humanas de los infractores.

Los contenidos de este trabajo corresponden a la realidad aduanera que se presenta en el Distrito de Tulcán, de tal manera que esta cruda realidad se convierta en una alternativa de solución a corto plazo e impedir que la ciudadanía tulcanesa se vea involucrada en actos dolosos que son

rigurosamente sancionados por nuestra legislación penal, para el efecto hemos sustanciado los contenidos haciendo inclusive una comparación de las sanciones con otras legislaciones de América Latina, he traducido términos usuales del comercio formal, he simplificado el procedimiento aduanero ecuatoriano, los procesos judiciales estipulados en nuestra legislación y he determinado las conclusiones y recomendaciones que tiene como finalidad buscar alternativas de solución a los problemas aduaneros que se presentan en el Distrito de Tulcán.

CAPÍTULO I

MARCO REFERENCIAL.

1.1.-TEMA: LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN EL DISTRITO TULCÁN DURANTE LOS AÑOS 2006 Y 2007.

Durante los años 2006 y 2007 en el Distrito de Aduanas Tulcán, se han incrementado las infracciones aduaneras debido a la inobservancia a los procedimientos aduaneros que se encuentran estipulados en la Ley Orgánica de Aduanas de nuestra legislación, lamentablemente los ciudadanos que se dedican al comercio internacional incumplen con las normas vigentes y son motivo de sanciones por parte de las autoridades administrativas y judiciales de la Provincia del Carchi, incurriendo en una falta reglamentaria, una contravención o un delito aduanero, este último sancionado con prisión de dos a cinco años y el decomiso definitivo de la mercancía y de los objetos utilizados para su cometimiento, inclusive los medios de transporte en caso de ser propietario el autor o cómplice de la infracción. También es común observar la falsa declaración en las importaciones y exportaciones de los productos con la finalidad de evadir los tributos al Estado Ecuatoriano, algunos importadores declaran sus mercancías con diferentes partidas arancelarias a las que verdaderamente corresponden, declaran con diferentes valores las facturas etc., estas infracciones generalmente son descubiertas por las autoridades aduaneras en el momento de realizar el aforo o verificación física de las mercancías y puestas a órdenes de las autoridades aduaneras para el trámite legal y la aplicabilidad de las sanciones de ser el caso. Se ha podido detectar que en estos períodos la evasión aduanera es superior a periodos anteriores, por cuanto la sociedad civil se dedica al comercio informal por la falta de empleo y opta por mecanismos fáciles para obtener mayores utilidades; ya que el Estado no ha creado organizaciones sociales que capaciten a los pequeños comerciantes en los cordones fronterizos y que se ven obligados a seguir infringiendo las leyes.

1.2.-PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.

El problema es la inobservancia a los procedimientos aduaneros que se presentan en el Distrito de Aduanas Tulcán, para lo cual se ha tomado en cuenta los períodos 2006 y 2007, ya que durante estos dos años se ha presentado una mayor incidencia en el cometimiento de las infracciones aduaneras, sobre todo en los trámites de importación y exportación que van y vienen desde Colombia, especialmente sin someterse al control aduanero. Se ha podido observar que las mercancías ilegales generalmente ingresan por caminos no habilitados, como son las denominadas trochas, las mismas que se hallan localizadas en todo el cordón fronterizo, siendo una forma de evadir los controles de vigilancia aduanera, sin embargo de ello cuando son aprehendidos los infractores son presentados ante las autoridades competentes para las investigaciones y de acuerdo a ello ser sancionados de conformidad con la ley. En muchos casos son detenidos de manera flagrante por lo que son inmediatamente puestos a órdenes del Fiscal de la Unidad de Delitos Aduaneros, quien dicta la instrucción fiscal, es allí donde se determina la participación y responsabilidad en un ilícito aduanero y se agrava su situación personal, ya que puede ser sancionado de acuerdo con la Ley Orgánica de Aduanas y el Código de Procedimiento Penal. Para lograr su libertad o su inocencia tiene que realizar ingentes gastos económicos y contratar los servicios de un abogado, en muchos casos gasta el doble de dinero del que posiblemente invirtió o iba a ganar, por esta razón es fundamental que el pequeño comerciante esté bien informado y capacitado sobre los procedimientos aduaneros para no infringir la ley, cumpla con sus obligaciones tributarias y evite perder sus mercancías y ser sancionado penalmente. Actualmente este problema preocupa a las autoridades de control, especialmente a la Corporación Aduanera Ecuatoriana y al Ministerio Público.

1.2.1. CONTEXTUALIZACIÓN.

Históricamente la población de Tulcán, ha hecho del comercio nacional e internacional su principal actividad económica, la mayoría de la población está vinculada a la compraventa de mercancías y productos nacionales e internacionales, los mismos que están destinados a satisfacer sus necesidades.

Cabe indicar que buena parte del sector comercial de Tulcán si cumple con las formalidades aduaneras y tributarias, pero así mismo existe un buen número de comerciantes informales que ingresan sus mercancías inobservando los trámites y procedimientos legales para perjudicar económicamente al Estado Ecuatoriano.

Las provincias fronterizas de Nariño y Carchi, para ampliar sus relaciones comerciales fueron creando las condiciones físicas, legales e institucionales, por ejemplo en el año de 1935 en el Gobierno del Dr. José María Velasco Ibarra se construyó el Primer Puente Internacional sobre el Río Carchi, el mismo que unía a los dos países con el fin de controlar el ingreso y salida de mercancías, personas, medios de transporte y cobrar los impuestos al comercio exterior.

Posteriormente se fueron creando las instituciones de control como fue la Policía Militar Aduanera, actualmente denominada Servicio de Vigilancia Aduanera, de igual forma se crearon las normas jurídicas encargadas de regular los actos comerciales.

El Estado Ecuatoriano, cuando comienza aplicar las normas legales y cobrar los tributos al comercio exterior se forman pequeños grupos de comerciantes que conforman actualmente la Cámara de Comercio de Tulcán, pero así existe los comerciantes denominados informales que no quieren sujetarse a las

normas legales y actúan al margen de la ley. En un principio se denominaban cacharrereros es decir eran aquellos que ingresaban las mercancías por lugares clandestinos y sin pagar los tributos al Estado, posteriormente se denominaron contrabandistas y actualmente se denominan comerciantes informales.

Las instituciones del Estado, así mismo se han modernizado para mejorar notablemente el servicio, dar una mayor y rápida atención al usuario o cliente del comercio exterior, efectivizar las recaudaciones fiscales y aplicar las normas legales previstas en nuestra legislación nacional. Actualmente existe la Corporación Aduanera Ecuatoriana, que se encarga principalmente de la vigilancia y control de la entrada y salida de personas, mercancías y medios de transporte por las fronteras y zonas aduaneras de la República, la determinación y recaudación de las obligaciones tributarias causadas por tales hechos, la resolución de los reclamos, recursos, peticiones y consultas de los interesados, y la prevención, persecución y sanción de las infracciones Aduaneras. Los servicios aduaneros comprenden el almacenamiento, verificación, valoración, aforo liquidación, recaudación tributaria y el control y vigilancia de las mercancías ingresadas al amparo de los regímenes aduaneros especiales, los mismos que pueden ser prestados por el sector privado a través de las modalidades establecidas en la Ley de Modernización del Estado.

Lamentablemente las actividades ilícitas comerciales en el Cantón Tulcán permanece latente mientras no se elimine la pobreza y el desempleo, este problema social se ha vuelto una cadena debido al crecimiento poblacional que demanda de nuevas políticas que deben ser aplicadas en el campo social y económico por parte de los gobiernos de turno.

Actualmente las infracciones aduaneras se ven reflejadas en los datos proporcionados por la Corporación Aduanera Ecuatoriana y la Fiscalía, donde se demuestra año tras año el número de personas que incurren en esta clase de infracciones que se presentan con mayor peligrosidad, existen casos que

llegan a extremos de arriesgar la vida con el objetivo de no perder su pequeña inversión y fuente de trabajo para poder llevar el pan a sus hogares.

1.3.-FORMULACIÓN DE LOS OBJETIVOS DE LA INVESTIGACIÓN.

Con el presente trabajo investigativo, lo que se pretende es enfocar la problemática social, económica y legal de las personas dedicadas al comercio informal del Cantón Tulcán y reducir el alto índice de infracciones aduaneras que se cometen año tras año debido a la inobservancia a los procedimientos y formalidades aduaneras previstas en la Ley Orgánica de Aduanas y otras leyes conexas.

1.3.1.-OBJETIVO GENERAL.

Reducir el índice de infracciones aduaneras que se presentan en el Distrito de Aduanas del cantón Tulcán; debido a la inobservancia de las normas y procedimientos aduaneros, especialmente en los trámites de importación y exportación de mercancías, y al flujo de productos que entran y salen diariamente por caminos no habilitados y por el Puente Internacional de Rumichaca.

1.3.2.-OBJETIVOS ESPECÍFICOS.

1.3.2.1.-Conocer y analizar las infracciones aduaneras que se presentan en el Distrito de Tulcán.

1.3.2.2.-Investigar las razones económicas y sociales de los infractores aduaneros en el Distrito de Tulcán.

1.3.2.3.-Realizar un estudio de las mercancías que ingresan ilícitamente al país, calcular los montos aproximados durante los años 2006 y 2007.

1.3.2.4.-Determinar las áreas geográficas de mayor incidencia para el cometimiento del delito en el Distrito de Aduanas Tulcán.

1.3.2.5.-Establecer que clase de personas inobservan las normas y los procedimientos aduaneros en el Distrito de Tulcán.

1.4.-PREGUNTAS DIRECTRICES DE INVESTIGACIÓN.

¿Cuales son las infracciones aduaneras de mayor incidencia en el Distrito de Aduanas Tulcán?

¿Cuáles son las sanciones que se aplican a las infracciones aduaneras?

¿Qué se debe hacer para reducir el índice de infracciones aduaneras los próximos diez años?

¿Como debemos concienciar a la ciudadanía sobre la importancia de la cultura Tributaria aduanera?

¿Que debemos hacer para mejorar las condiciones sociales y económicas de los comerciantes del Distrito Tulcán?

1.5.- JUSTIFICACIÓN.

Este estudio está encaminado a reducir el alto índice de las infracciones aduaneras en el Distrito de Aduanas de Tulcán, concienciar a los comerciantes acerca de la obligación que tienen de cancelar los tributos al fisco, además promocionar e incentivar para que cumplan con las normas y procedimientos del comercio formal, concienciar a través de las políticas de información y publicidad sobre las ventajas que proporcionan las normas y procedimientos aduaneros para realizar actos comerciales especialmente de exportación e importación de mercancías de nuestro país, ya que resulta sumamente peligroso y costoso ingresar productos ilegales por caminos no habilitados evadiendo los controles impuestos por las autoridades fronterizas.

Lamentablemente desde que se adoptó el sistema de la dolarización en nuestro país, se ha incrementado el número de infracciones aduaneras en el Distrito de Tulcán, especialmente por el diferencial cambiario, puesto que en el vecino país de Colombia los costos de producción y las materias primas son mucho más baratos, hecho que motivó para que una parte de la población inactiva de Tulcán se dedique a ingresar y sacar productos sin cumplir con las formalidades aduaneras incurriendo en un ilícito aduanero, el mismo que está sancionado por la Ley Orgánica de Aduanas, el Código Tributario y el Código de Procedimiento Penal, por lo que es procedente difundir los mecanismos y procedimientos legales; a fin de que los comerciantes y demás ciudadanos de Tulcán cumplan con sus obligaciones tributarias y no cometan esta clase de infracciones aduaneras, penales y administrativas ya que les puede acarrear graves consecuencias económicas y sociales. También se debe tomar en cuenta que los problemas aduaneros se presentan por cuanto los procedimientos son complejos, se requiere de conocimientos y alta preparación en materia comercial, aduanera, tributaria y legal, ya que para realizar los trámites de importación y exportación se debe cumplir con los

requisitos y formalidades previstas en la Ley Orgánica de Aduanas y otras normas del Comercio Exterior, por lo tanto es deber del Estado Ecuatoriano crear nuevas normas legales y reglamentarias para facilitar las actividades comerciales y solucionar los problemas aduaneros del país.

Este estudio es de mucha importancia para los comerciantes de la Ciudad de Tulcán, especialmente para aquellos que realizan sus actividades apegados a las normas legales y cumpliendo con sus obligaciones tributarias, también es de mucha significación para los profesionales del derecho, quienes en muchos casos tienen que defender los derechos de los comerciantes e importadores, ilustra a fiscales y jueces, ya que muchos de ellos no conocen a profundidad los temas aduaneros y de Comercio Exterior por ser materias complejas y de mucha significación para la ciudadanía de Tulcán, además constituye una guía para comerciantes y profesionales del Comercio Internacional. Específicamente considero que este estudio está encaminado a concienciar a las nuevas generaciones, a los nuevos ciudadanos y profesionales sobre la importancia que tienen los comerciantes para trabajar apegados a la ley; y en lo posterior no ser víctimas de las persecuciones o sanciones que conlleva a nefastas consecuencias sumamente peligrosas.

1.6.-FACTIBILIDAD.

Tiene que ver con los elementos que posibilitaron la realización del estudio tales como:

1.6.1.-ELEMENTOS DE CARÁCTER ADMINISTRATIVO.

Esta investigación la considero factible por cuanto es un problema de gran impacto social y económico en el Distrito de Aduanas Tulcán, ya que diariamente el Estado Ecuatoriano está implementando nuevas políticas,

métodos y tácticas para detener y contrarrestar el delito aduanero y otras formas de perjudicar al fisco.

1.6.2.-ELEMENTOS DE CARÁCTER TÉCNICO.

Para la realización de este trabajo se aplicó la investigación bibliográfica y de campo, tomando como base los datos obtenidos en las instancias judiciales y administrativas, datos escritos, televisivos, información noticiosa y de opinión, encuestas y entrevistas a comerciantes de Tulcán, visitando lugares no habilitados para el comercio formal, de tal manera que permita tener una visión general sobre esta problemática y poder sugerir algunas alternativas de solución para reducir o paliar el ingreso ilegal (contrabando) de mercancías provenientes de Colombia o de terceros países.

1.6.3.-ELEMENTOS DE CARÁCTER LEGAL.

Esta investigación está amparada legalmente por la Constitución, varias fuentes del derecho nacional ecuatoriano, como es la Ley Orgánica de Aduanas, el Código Tributario, el Código de Comercio Exterior, el Código de Procedimiento Penal y los Convenios y Tratados Internacionales como la CAN, normas de la OMC, Resoluciones del COMEXI, Resoluciones del Directorio de la CAE, legislaciones y obras de tratadistas internacionales en materia aduanera, tributaria y penal.

CAPÍTULO II

MARCO TÉORICO.

2.1.-ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN.

De la revisión bibliográfica realizada sobre este tema, no se encontró información en la Universidad Técnica del Norte, Instituto de Postgrado, Escuela de Ciencias Judiciales, puesto que anteriormente no se ha realizado ésta clase de investigación, por ello considero que este trabajo es original, único, actual, importante y de trascendencia jurídica y económica para el Cantón Tulcán, la Provincia del Carchi y el país en general. Está encaminado a encontrar posibles soluciones a los problemas aduaneros, basado en estudios comparativos de importantes tratadistas internacionales como también de nuestra legislación nacional, de igual forma se obtuvo la información en la Fiscalía de la Unidad de Delitos Aduaneros y Tributarios de Tulcán, en los Juzgados de garantías Penales y en la Corporación Aduanera Ecuatoriana VIII-Distrito.

2.2.- ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LAS NORMAS ADUANERAS

El artículo 1 de la Ley Orgánica de Aduanas, manifiesta que: *“las normas aduaneras son aplicables en todo el territorio nacional y se encarga de regular las relaciones comerciales, entre las personas que operan en el tráfico internacional; y todo aquello que no esté expresamente previsto en la Ley Orgánica de Aduanas serán aplicables las normas del Código Tributario y demás leyes generales y especiales”*.¹

¹ Ley Orgánica de Aduanas. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito-Ecuador. Año. 2008. Pág.1

En base a esta disposición legal la jurisdicción nacional de la aduana comprende el espacio terrestre demarcado en los límites geográficos y naturales de nuestra nación, los mares territoriales hasta la distancia que determinan las convenciones internacionales sobre el mar territorial, los ríos limítrofes hasta la línea que marca el cause más profundo, el espacio aéreo correspondiente al territorio, las aguas territoriales y los ríos limítrofes, por lo tanto la soberanía de la nación en su territorio no debe afectar las libertades del tránsito terrestre, acuático y aéreo que están reconocidos en los tratados internacionales y en las leyes nacionales, de tal manera que las normas jurídicas aduaneras son aplicables y obligatorias para todos los habitantes del territorio nacional; de igual forma las autoridades judiciales son competentes para conocer y decidir sobre las causas en materia penal aduanera; tomando como base su jurisdicción, especialmente por los hechos suscitados en cada uno de los distritos.

Es importante indicar que las transacciones comerciales que se realizan en el Distrito de Aduanas Tulcán, están sujetos al control administrativo y operativo por parte del personal de la Corporación Aduanera Ecuatoriana, especialmente del personal del Servicio de Vigilancia Aduanera, quienes fácilmente detectan los actos que pueden constituir infracciones aduaneras y proceder a la aprehensión de las personas, mercancías y medios de transporte que pretendan ingresar o salir de nuestro país sin cumplir con las formalidades aduaneras.

El tratadista Argentino Fernández Lalanne, señala que: *“Los controles y verificaciones son funciones primordiales del poder público a través del organismo aduanero, por ello es que ninguna persona podrá impedir la verificación de sus bultos, del equipaje o su entrada a la aduana”*.²

² FERNÁNDEZ Lalanne Pedro. Procedimientos Penales Aduaneros. Ediciones Depalma. Buenos Aires 1976. Pág. 120.

El profesor chileno Octavio Gutiérrez Carrasco, manifiesta que el derecho aduanero es el “ *Conjunto de normas legales que determinan el Régimen Fiscal a que deban someterse los intervinientes en el tráfico internacional de mercancías a través de fronteras nacionales o aduaneras por la vía marítima, terrestre, aérea y postal que organiza el servicio público destinado a su control, le fijan sus funciones, señalan las clases y formalidades de las operaciones sobre tales mercancías y establecen por último los tribunales especiales y el procedimiento de las causas a que dichos tráficos dieren lugar*”.³

Al respecto, El tratadista Efraín Polo Bernal, afirma que: “ *El derecho aduanero es el conjunto de normas jurídicas, instituciones y principios de derecho público que se aplican al tráfico y desempeño de los bienes, mercancías o efectos que entran y salen del país, determinado el gravamen, así como su afectación económica y social*”.⁴

Para comprender mejor el ámbito aduanero es importante partir del concepto de Aduanas.

2.3-QUÉ ES LA ADUANA.

La aduana es un organismo del sector público, encargado del control y recaudación de los tributos, especialmente de las mercancías que ingresan y salen de nuestro país a los diferentes territorios aduaneros. El comercio internacional es el motor fundamental de la prosperidad económica y las administraciones aduaneras están llamadas a garantizar la fluidez del comercio global de modo que no impida, sino que por el contrario facilite la circulación de las mercancías.

³ MENDOZA Jordán Saúl Ulises. [http:// www. monografía. com/ trabajo 53/ derecho aduanero..shtml](http://www.monografía.com/trabajo/53/derecho%20aduanero.shtml).

⁴ MENDOZA Jordán Saúl Ulises. [http:// www. monografía. com/ trabajo 53/ derecho aduanero..shtml](http://www.monografía.com/trabajo/53/derecho%20aduanero.shtml).

Las competencias de las administraciones aduaneras tales como: la autorización para inspeccionar la carga y las mercancías que entran y salen del país o que circulen dentro del mismo, así como la facilitación o prohibición de la entrada o salida de mercancías y la facultad para solicitar la información previa sobre las mercancías objeto de la importación o exportación hacen que las aduanas puedan y deban desempeñar un papel en la seguridad y facilitación del comercio global.

El Art. 4 de la Ley Orgánica de Aduanas, señala textualmente que: “ *La Aduana es un servicio público que tiene a su cargo principalmente la vigilancia y control de la entrada y salida de personas, mercancías y medios de transporte por las fronteras y zonas aduaneras de la República, la determinación y la recaudación de las obligaciones tributarias causadas por tales hechos, la resolución de los reclamos, recursos, peticiones y consultas de los interesados y la prevención, persecución y sanción de las infracciones aduaneras. Los servicios aduaneros comprenden el almacenamiento, verificación, valoración, aforo, liquidación, recaudación tributaria y el control y vigilancia de las mercancías ingresadas al amparo de los regímenes aduaneros especiales. Los servicios aduaneros podrán ser prestados por el sector privado, a través de cualquiera de las modalidades establecidas en la Ley de Modernización del Estado, Privatizaciones y Prestación de Servicios Públicos por parte de la iniciativa privada*”.⁵

2.4.-QUIENES INTERVIENEN EN EL CONTROL Y PREVENCIÓN DE LOS DELITOS ADUANEROS.

De acuerdo al Diccionario de Términos Usuales en el Comercio Exterior Ecuatoriano, de Gonzalo Burbano G., y Mónica Mestanza P., manifiestan que: “*La normativa aduanera vigente en nuestro país no establece una definición*

⁵ Ley Orgánica de Aduanas. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito-Ecuador.2008. Pág. 2

precisa de este término (Control Aduanero), no obstante el Convenio de Kyoto para la Simplificación y Armonización de los Regímenes Aduaneros en el cual se basa la moderna legislación aduanera mundial y la de nuestro país, como la Decisión 257 de la Comisión del Acuerdo de Cartagena, relativa al transporte internacional de mercancías por carretera en plena vigencia en todo el territorio nacional, lo definen como el conjunto de medidas adoptadas para asegurar el cumplimiento de las leyes y reglamentos que la aduana está encargada de aplicar.”⁶

Sin embargo de ello, la Ley Orgánica de Aduanas le confiere la facultad de controlar y prevenir los delitos aduaneros al Servicio de Vigilancia Aduanera, en las zonas primarias y secundarias del territorio nacional. Este órgano especializado de la Corporación Aduanera Ecuatoriana, tiene la función primordial de realizar controles permanentes y planificados para evitar el ingreso ilegal de productos a nuestro país, además para prevenir el delito aduanero debe realizar campañas o programas de concienciación para evitar el acelerado crecimiento de las infracciones aduaneras, ya que en estos últimos años se ha incrementado significativamente en el Distrito de Aduanas de Tulcán, como lo veremos más adelante en los datos entregados por la institución aduanera local.

El Art. 122 de la Ley Orgánica de Aduanas, establece las atribuciones y deberes de este organismo especializado, y son las siguientes:

2.4.1.- “Ejercer en las zonas primarias y secundarias vigilancia sobre las personas, mercancías y medios de transporte.

2.4.2.-Realizar las investigaciones técnicas conducentes a la comprobación de la existencia del delito aduanero.

⁶ BURBANO G. Gonzalo. MESTANZA P. Mónica. Diccionario de Términos Usuales de Comercio Exterior Ecuatoriano. Edición Pudeleco. 1995. Pág. 93.

2.4.3.-Aprehender provisionalmente las mercancías abandonadas, rezagadas, o que ingresen al país por lugares no habilitados y entregarlos al gerente distrital que corresponda en el plazo máximo de 48 horas, para que los ponga a disposición del fiscal.

2.4.4.-Aprehender provisionalmente las mercancías y objetos que puedan constituir pruebas materiales y entregarlos al gerente distrital que corresponda en el plazo máximo de 48 horas, en los casos de delitos flagrantes para que los ponga a disposición del Fiscal competente.

2.4.5.- Capturar a los presuntos responsables y ponerlos de inmediato a disposición del Ministerio Público en los delitos flagrantes.

2.4.6.-Solicitar al Ministerio Público allanamientos y proceder de conformidad con el Art. 194 Código de Procedimiento Penal.

2.4.7.-Colaborar en el control del tráfico ilícito de sustancias estupefacientes, psicotrópicas y precursores, armas, municiones y explosivos, en zonas primarias y secundarias.

2.4.8.-Evitar la salida no autorizada de obras consideradas patrimonio artístico, cultural, arqueológico, y mercadería de la flora y fauna silvestres en las zonas primaria y secundaria.

2.4.7.-Coordinar con el gerente general, subgerente regional y los gerentes distritales, la ejecución de las resoluciones del Directorio de la Corporación Aduanera Ecuatoriana, en lo que fuere aplicable y,

2.4.8.-Las demás que establezcan las leyes y reglamentos”.⁷

⁷ Ley Orgánica de Aduanas. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito-Ecuador 2008. Pág. 33.

Otro órgano especializado que interviene en el control y prevención de las infracciones aduaneras es el personal de la Policía Judicial, que es un ente auxiliar de la Fiscalía, quien tiene la función primordial de realizar la investigación de los delitos de acción pública y de instancias particulares, bajo la dirección y control de la Fiscalía, a fin de reunir o asegurar los elementos de convicción y las pruebas para evitar la fuga u ocultamiento de los sospechosos en el tiempo y según las formalidades previstas en el Código de Procedimiento Penal.

También pueden intervenir los ciudadanos en general; por cuanto están amparados por el Art. 93 de la Ley Orgánica de Aduanas y otras disposiciones legales establecidas en el Código Tributario. De acuerdo a la Enciclopedia de Práctica Jurídica del Dr. Gonzalo Merino Pérez, manifiesta que: *“La acción popular contemplada en la Ley Orgánica de Aduanas sirve para denunciar ante el Fiscal competente los ilícitos aduaneros, el estado garantiza protección y reserva al denunciante, quien percibirá el 15% del remate o venta directa o de la mayor recaudación que se obtenga por efecto de la denuncia, deducidos los tributos correspondientes y los costos procesales”*.⁸

No está permitido percibir el 15% del valor del remate o de la venta directa al personal del Servicio de Vigilancia Aduanera, por cuanto son parte de la institución y es su deber aprehender las mercancías, los vehículos y las personas involucradas en las infracciones aduaneras, tampoco les asiste este derecho a los miembros de la Policía Judicial y a los funcionarios administrativos de la CAE.

⁸ MERINO Pérez Gonzalo. Enciclopedia de Práctica Jurídica. Apéndice XIV. Edición MAGNUS. 2005. Pág. 71.

2.5.-QUIENES INTERVIENEN EN LOS PROCEDIMIENTOS PENALES ADUANEROS.

Primeramente interviene el Gerente Distrital, quien presenta la denuncia ante la Fiscalía de delitos aduaneros y tributarios de Tulcán, la misma que se halla fundamentada en el acta de aprehensión remitida por el Jefe del Servicio de Vigilancia Aduanera del VIII Distrito, el Fiscal avoca conocimiento y realiza una investigación conjuntamente con el personal de la Policía Judicial de delitos aduaneros, con la finalidad de obtener los suficientes elementos de convicción o pruebas para imputar a una persona en el ilícito cometido, de existir los suficientes elementos probatorios iniciará la instrucción fiscal y solicitará al señor Juez de Garantías Penales señale día y hora para que se lleve a efecto la audiencia de confrontación de cargos, el señor fiscal deberá notificar su resolución al Juez de Garantías Penales para que a su vez notifique a los sujetos procesales los mismos que de no concurrir se contará con el Defensor Público.

De acuerdo con los artículos 8 lit. j) y 122 lit. e) de la Ley Orgánica de Aduanas, es atribución del personal del Servicio de Vigilancia Aduanera capturar a los responsables y ponerlos de inmediato a disposición de la fiscalía en los delitos flagrantes, es decir en estas circunstancias avoca conocimiento directamente la Fiscalía de conformidad con lo previsto en el Art. 162 del Código de Procedimiento Penal Reformado.

De existir las suficientes pruebas o evidencias para acusar al presunto infractor, el Fiscal deberá emitir el dictamen acusatorio, el expediente pasará a conocimiento del Juez de Garantías Penales quien dictará el auto de llamamiento a juicio. Este auto es susceptible de Recurso de Apelación ante la Corte Provincial de Justicia quienes ratifican o revocan la resolución del inferior. En cambio la etapa del juicio penal es competencia del Tribunal Distrital Fiscal quien es el órgano judicial encargado de juzgar o sentenciar, es decir

absolviendo o condenando al procesado. De las sentencias dictadas por el Tribunal Distrital Fiscal se puede presentar recursos de Casación y Revisión ante la Corte Nacional de Justicia. El Juez de Garantías Penales si considera que de los resultados de la instrucción fiscal no amerita el auto de llamamiento a juicio dispondrá el archivo del expediente.

De acuerdo con la Resolución de la Corte Nacional de Justicia publicada en el Registro Oficial No. 648 del 4 de agosto del 2009, resuelve dar la competencia y jurisdicción a los Tribunales Distritales de los Fiscal para conocer y resolver las causas por delitos aduaneros y tributarios, de acuerdo a lo dispuesto en el inciso primero del Art. 355 del Código Tributario, que tiene vigencia temporal para los fines establecidos en la Cuarta Disposición Transitoria del Código Orgánico de la Función Judicial, que textualmente dice:

“ Los actuales Tribunales Distritales de lo Contencioso Administrativo y Fiscal, funcionarán con el régimen y competencias establecidas antes de la vigencia de este código hasta que el nuevo Consejo de la Judicatura integre las respectivas salas de las Cortes Provinciales previo concurso público y con las condiciones de estabilidad establecidas en este Código”.

De comprobarse la culpabilidad del procesado en el cometimiento del delito aduanero, este debe ser juzgado de conformidad con la ley; y las mercancías aprehendidas o capturadas deben ser decomisadas judicialmente disponiendo el remate y venta directa de conformidad con lo estipulado en los artículos 96, 97, 98, 99 y 100 de la Ley Orgánica de Aduanas, cuyos valores deberán ser depositados en la Cuenta Única del Tesoro Nacional, de no existir el decomiso las mercancías deben ser devueltas a su propietario, quien deberá cumplir con las formalidades aduaneras tanto en la importación como en la exportación.

Cuando los vehículos pertenecen a terceras personas y hayan probado no tener participación en el cometimiento de un delito aduanero, este debe ser

sancionado con una contravención o falta reglamentaria, de conformidad con el Art. 88, 89, 90 y 91 de la Ley Orgánica de Aduanas, caso contrario de probarse que dichos vehículos son de propiedad del procesado estos deben ser decomisados y rematados de conformidad con lo estipulado el lit. b) del Art. 84 de la Ley Orgánica de Aduanas.

En muchos casos cuando las mercancías no han sido rematadas o dadas en venta directa, son susceptibles de donación a instituciones de asistencia social, de beneficencia o educación sin fines de lucro, personas jurídicas debidamente reconocidas por el Estado, cuando estas no han sido rematadas ni adjudicadas en venta directa, o cuando efectuadas las subastas no se presentan ofertas, para lo cual las mercancías serán puestas a disposición del Gerente General de la CAE.

En cambio las mercancías que atentan contra la salud pública serán obligatoriamente destruidas, exceptuándose el caso de los vehículos que serán rematados siguiendo el procedimiento señalado en esta ley y su reglamento, en el caso de alimentos y ropa usada, previa su esterilización serán donados al INFFA, Institución que no podrá comercializarlos.

Para el remate o venta directa de las mercancías declaradas en abandono, decomiso definitivo y administrativo, la Corporación Aduanera Ecuatoriana ha elaborado un Manual de Procedimientos, el cual se encuentra publicado en el Registro Oficial Nro. 474 del 2 de diciembre del 2004.

2.6.-LAS CAUSAS PARA INCURRIR EN INFRACCIONES ADUANERAS EN EL DISTRITO DE TULCÁN.

2.6.1.-INTRODUCCIÓN.

En nuestra Legislación Aduanera, las infracciones están determinadas en el Art. 80 de la Ley Orgánica de Aduanas, donde indica: *“Que constituye infracción aduanera toda acción u omisión que viole normas sustantivas o adjetivas que regulen el ingreso o salida de mercancías por las fronteras y zonas aduaneras del país, sancionadas con pena establecidas con anterioridad a esa acción u omisión”*.⁹

2.6.2.-CLASES DE INFRACCIONES ADUANERAS.

Las clases de infracciones se clasifican en delitos, contravenciones y faltas reglamentarias.

Para la configuración de los delitos se requieren la existencia de dolo, para las contravenciones y faltas reglamentarias basta la trasgresión de la norma.

2.6.3.- EL DELITO ADUANERO.

El Art. 82 de la Ley Orgánica de Aduanas, define al delito aduanero como: *“El ilícito y clandestino tráfico internacional de mercancías, o en todo acto de simulación, ocultación, falsedad o engaño que induzca a error a la autoridad aduanera, realizados para causar perjuicios al fisco, evadiendo el pago total o parcial de impuestos o el cumplimiento de normas aduaneras, aunque las mercancías no sean objeto de Tributación”*.¹⁰

⁹ Ley Orgánica de Aduanas. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito Ecuador -2008. Pág. 19

¹⁰ Ley Orgánica de Aduanas. Corporación Aduanera Ecuatoriana. Quito Ecuador -2008. Pág.19 y 20.

2.6.4.-TIPOS DE DELITOS.

El artículo 83 de la Ley Orgánica de Aduanas, establece los tipos de delitos aduaneros y son los siguientes.

2.6.4.1.-La entrada de mercancías al territorio aduanero, o la salida de él sin el control de la administración aduanera.

2.6.4.2.-La carga o descarga de mercancías de un medio de transporte sin el control de la administración aduanera.

2.6.4.3.-La modificación del estado de las mercancías entre el punto de franqueamiento de la frontera aduanera y el distrito de destino.

2.6.4.4.-La utilización no autorizada de un lugar, puerto o vía no habilitada para el tráfico internacional de mercancías salvo los casos fortuitos o de fuerza mayor.

2.6.4.5.- El abandono de mercancías en lugares contiguos o cercanos a las fronteras.

2.6.4.6.-La venta, transferencia o el uso indebido de mercancías importadas al amparo de regímenes suspensivos de pago de impuestos o con exoneración total o parcial, sin la autorización previa del Gerente competente.

2.6.4.7.-La tenencia o movilización de mercancías extranjeras sin la documentación que acredite su legal importación.

2.6.4.8.-La falta de presentación del manifiesto de carga total o la tenencia de mercancías no manifestadas a bordo de un transporte internacional.

2.6.4.9.-La falsa declaración aduanera respecto del tipo, naturaleza, peso, cantidad, valor, origen y procedencia de las mercancías, cuando la diferencia de los tributos causados exceda del 10%. La misma que será sancionada con la pena establecida para el delito de falsedad de instrumentos públicos.

2.6.4.10.-La falsificación o alteración de los documentos que deben acompañarse a la declaración aduanera.

2.6.4.11.- La sustitución de las mercancías para el aforo físico.

2.6.4.12.-La violación de los sellos o precintos u otras seguridades colocadas en los medios y unidades de transporte.

2.6.4.13.-La salida de mercancías de las bodegas de almacenamiento temporal o de los depósitos, sin el cumplimiento de las formalidades aduaneras.

2.6.4.14.-La ejecución de actos idóneos inequívocos dirigidos a realizar los actos a que se refieren los literales anteriores, si estos no se consuman por causas ajenas a la voluntad del infractor; y

2.6.4.15.-La falsa declaración sobre los valores del flete y el seguro relacionados con el tipo, naturaleza, peso, cantidad, valor, origen y procedencia de las mercancías.

2.6.5.-LAS CONTRAVENCIONES.

El artículo 88 de la Ley Orgánica de Aduanas, establece que los importadores o exportadores pueden ser sancionados por contravenciones cuando incurran en los siguientes casos:

2.6.5.1.-Incurrir en faltantes de mercancías declaradas en los manifiestos de carga y no entregados por el transportista a la administración aduanera.

2.6.5.2.-Por incumplimiento en la entrega inmediata de las mercancías descargadas por parte del transportista, para su almacenamiento temporal o depósito aduanero.

2.6.5.3.-Descargar lastre sin autorización del distrito;

2.6.5.4.-El incumplimiento de los plazos en los regímenes especiales.

2.6.5.5.-La falta de permisos o autorizaciones previas al embarque de las mercancías cuando estos requisitos sean exigibles, antes de la presentación de la declaración, y

2.6.5.6.-La entrega por parte de funcionarios o empleados del servicio aduanero, de información calificada como confidencial por las autoridades respectivas.

2.7.-LAS FALTAS REGLAMENTARIAS.

El artículo 99 de la Ley Orgánica de Aduanas, establece que los importadores o exportadores pueden ser sancionados con faltas reglamentarias por las siguientes razones:

2.7.1.-Cuando se presente error o inexactitud en la declaración aduanera o en los documentos de acompañamiento que no provenga de acción u omisión dolosa.

2.7.2.-La no prestación de facilidades para la sujeción al control aduanero.

2.7.3.-La prestación tardía o incompleta de la declaración aduanera, y

2.7.4.-La inobservancia a los reglamentos o disposiciones administrativas aduaneras, de obligatoriedad general, no tipificadas como delitos o contravenciones.

2.8.-LAS CAUSAS PARA COMETER UN DELITO ADUANERO.

De acuerdo a las encuestas realizadas a los ciudadanos de Tulcán, se colige que los factores principales para incurrir en esta clase de infracciones, especialmente el delito aduanero se debe a las siguientes causas:

2.8.1.-Por desconocimiento de la Ley Orgánica de Aduanas y su Reglamento, ya que las autoridades encargadas de esta gestión no han difundido a la ciudadanía los preceptos y normas legales para comercializar las mercancías cumpliendo con las formalidades aduaneras y tributarias, tampoco han dado a conocer los riesgos y las sanciones impuestas a la comercialización de las mercancías al margen de la ley.

2.8.2.-Por evitar los trámites aduaneros, ya que no existe una verdadera información sobre los procedimientos aplicados por la Corporación Aduanera Ecuatoriana, en base a los montos y tipos de mercancías y sobre todo por la falta de atención oportuna y efectiva de los funcionarios para despachar los tramites aduaneros.

2.8.3.-Presencia de la corrupción en los mandos de los organismos de control, especialmente del personal del Servicio de Vigilancia Aduanera.

2.8.4.-La falta de personal capacitado en el Servicio de Vigilancia Aduanera y mayor control en las vías no habilitadas.

2.8.5.-La mala cultura tributaria de los ciudadanos que realizan actividades comerciales sin observar las normas establecidas en el régimen aduanero y tributario.

2.8.6.-Por qué en el Cantón Tulcán, no existen fuentes de trabajo, ya que los gobiernos locales y nacionales no se han preocupado en crear fuentes de empleo a través de la creación de empresas y microempresas productivas.

2.8.7.-Es una práctica muy antigua, una forma diaria de comercializar entre dos pueblos fronterizos, se podría decir que se ha constituido en una mala costumbre.

2.8.8.-La situación geográfica de los pueblos fronterizos, que se encuentran interrelacionados familiarmente, es decir existen raíces profundas ancestrales, ya que los ecuatorianos y colombianos o viceversa han contraído matrimonio del cual nacen los hijos y adquieren doble nacionalidad, adquieren derechos en los dos países y consecuentemente realizan actividades comerciales binacionales.

2.8.9.-Debido al tipo de cambio, la fluctuación económica en el mercado ya que el peso colombiano tiende al alza y otras veces a la baja, cuando tiende a subir los ecuatorianos acudimos a comprar en Colombia y cuando esta a la baja los colombianos acuden a comprar en el Ecuador.

2.8.10.-También puede influir la ley de la oferta y la demanda que se presentan en cada país, ya que la mayoría de países fronterizos toda la vida han vivido de estos factores económicos del mercado internacional.

2.8.11.-La evasión tributaria con la finalidad de obtener mayores utilidades.

2.8.12.-El subsidio de los productos derivados del petróleo, que constituyen el sustento y sobre vivencia de muchas familias colombo-ecuatorianas.

2.8.13.-La falta de colaboración de las autoridades aduaneras, para dar una rápida y oportuna atención a los usuarios del comercio exterior, ya que ponen toda clase de trabas e impedimentos para agilizar las importaciones y las exportaciones.

2.9.-LAS SANCIONES A LAS INFRACCIONES ADUANERAS.

El Art. 84 de la Ley orgánica de Aduanas establece las sanciones para el delito aduanero, sin perjuicio del cobro de los tributos, son acumulativas aplicables, cualquiera que sea el valor de la mercancía o la cuantía de los tributos que se evadieron o se pretendieron evadir que supere el diez por ciento, se sancionan con:

2.9.1.-Prisión de dos a cinco años;

2.9.2.-Decomiso de las mercancías materia del delito y de los objetos utilizados para su cometimiento, inclusive los medios de transporte, siempre que sean de propiedad del autor o cómplice de la infracción. En caso de que el medio de transporte no sea de propiedad del autor o cómplice de la infracción, previamente a la devolución del mismo se impondrá a su propietario una multa equivalente al veinte por ciento del valor CIF de la mercancía.

2.9.3.-Multa equivalente al 300% del valor CIF de la mercancía objeto del delito; y,

2.9.4.-Si el autor, cómplice o encubridor sin perjuicio de las sanciones que correspondan, se le cancela definitivamente la licencia.

2.9.5.-Si el autor, cómplice o encubridor del delito aduanero fuere un empleado o funcionario del servicio aduanero, será sancionado con la pena de prisión más multa prevista en el artículo anterior y con la destitución de su cargo.

2.9.6.-Si el autor, cómplice o encubridor del delito aduanero fuere un comerciante matriculado, se le impondrá además de las sanciones establecidas en esta ley, la cancelación definitiva de su matrícula de comercio o su equivalente.

El artículo 89 de la Ley Orgánica de Aduanas, establece las sanciones para las contravenciones, que son sancionadas con una multa equivalente al diez por ciento del valor CIF de las mercancías.

En el caso de descargar lastre sin la autorización del distrito, la multa corresponde a 525 dólares con 78 centavos de los Estados Unidos de América.

Se clausura el establecimiento cuando el propietario no pueda justificar legalmente la tenencia de mercancías y productos extranjeros. Esta clausura se realizará por siete días la primera vez, en caso de reincidencia por diez días, y de establecerse un nuevo incumplimiento la clausura será definitiva.

El Art. 91 de la Ley Orgánica de Aduanas, establece las sanciones para las faltas reglamentarias, las mismas que son sancionadas con una multa de 26 dólares con 28 centavos de los Estados Unidos de América.

2.10.-QUIENES PUEDEN SANCIONAR LAS INFRACCIONES ADUANERAS.

En el ámbito judicial la autoridad competente para conocer y resolver las causas por delitos tributarios y aduaneros es el Tribunal Distrital de lo Fiscal de

conformidad con la Resolución dictada por la Corte Nacional de Justicia, publicada en el Registro Oficial Nro. 648 del 4 de agosto del 2009, de acuerdo con lo dispuesto en el inciso primero del artículo 355 del Código Tributario, que tiene vigencia temporal para los fines establecidos en la Cuarta Disposición Transitoria del Código Orgánico de la Función Judicial, es decir hasta que el nuevo Consejo de la Judicatura integre las respectivas salas de las Cortes Provinciales. En cambio la Sala de lo Penal de la Corte Nacional de Justicia es la competente para resolver los Recursos de Casación y Revisión.

En el ámbito administrativo la autoridad competente para sancionar las contravenciones y las faltas reglamentarias es el Gerente Distrital de acuerdo con lo estipulado en el artículo 92 de la Ley Orgánica de Aduanas.

2.11.-LA PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN.

De conformidad con el Art. 94 de la Ley Orgánica de Aduanas, las acciones penales por delitos aduaneros prescriben en el plazo de quince años.

Las contravenciones y faltas reglamentarias prescriben en dos años, contados desde la fecha en que la infracción fue cometida o desde la realización del último acto idóneo en caso de delito.

Los plazos correrán, hubiere o no el respectivo enjuiciamiento penal o proceso administrativo en su caso.

2.12.- LA PRESCRIPCIÓN DE LAS SANCIONES.

El Art. 95 de la Ley Orgánica de Aduanas, determina que la pena de prisión prescribe en el doble del tiempo que la prescripción de la acción penal, es decir de treinta años, contado desde la ejecutoria de la sentencia si no hubiese sido aprehendido el infractor.

La sanción pecuniaria por delito, contravención o falta reglamentaria es imprescriptible.

2.13.-PROCEDIMIENTO PENAL DE LAS APREHENSIONES ADUANERAS

2.13.1.-QUÉ ES EL ACTA DE APREHENSIÓN.

Es el documento aduanero mediante el cual el Personal del Servicio de Vigilancia Aduanera informa acerca de la cantidad, características y condiciones de las mercancías retenidas, los nombres de las personas en cuyo poder se encontraron, el lugar donde se realizó la aprehensión, la lista pormenorizada de los objetos, los nombres de las personas que presenciaron el hecho, la firma y rubrica de los funcionarios o empleados que levantaron el acta de aprehensión.

La falta de cualquiera de los requisitos mencionados no anula el documento, pero la falta de los objetos aprehendidos, hará responsable a los aprehensores de las mercancías por cualquier diferencia donde se compruebe un faltante en el número o en calidad de los objetos.

En la Legislación Aduanera Colombiana, en el Art. 432 define: *“El acta de aprehensión es un acto de trámite, contra el cual no procede recurso alguno en la vía gubernativa. Esta acta podrá ser objetada dentro de los diez días siguientes a su notificación, en la condiciones previstas en el artículo 505-1 del Decreto 2685 de 1999. En el acta de aprehensión se describirá la mercadería en forma tal que permita individualizarla e identificarla, se incluirá toda la información prevista en el Art. 504 del Decreto 2685 de 1999 y en especial las objeciones del interesado durante la diligencia, la relación de las pruebas practicadas por la administración o las aportadas por el interesado durante la diligencia de aprehensión. La fecha del acta corresponderá a la del día de finalización de la diligencia y su notificación se surtirá por el funcionario aprehensor “.*¹¹

¹¹ Legislación Aduanera y su Reglamentación de Colombia. Editorial Unión Ltda. 2006- Pág. 616.

2.13.2.-EL PROCEDIMIENTO DEL ACTA DE APREHENSIÓN.

Una vez efectuada la aprehensión de la mercancía, implica también el transporte y la persona en cuyo poder se encuentran los objetos; quienes deben ser detenidos para una investigación, ya que se presume que son los legítimos propietarios de las mercancías, sino existe vinculación de propiedad no admite ninguna responsabilidad, todo depende de los resultados que arroge la investigación.

Los funcionarios encargados de la investigación, procederán con prudencia. Si tuvieran datos concretos que hicieren presumir la realidad de la existencia de la infracción, podrán solicitar si fuere necesario el auxilio de la fuerza pública y proceder a la inmediata aprehensión de las mercancías materia de la infracción y de los objetos que hubieran servido para cometerla, según la gravedad e importancia del presunto delito, y aún el arresto de las personas que realizaron o tuvieron participación en aquellos hechos, dejando constancia de estos particulares en el acta respectiva.

Una vez retenida la mercancía debe ser puesta obligatoriamente en conocimiento del Gerente Distrital, máximo en 48 horas de conformidad con lo señalado en el Art. 122 lit. c) de la LOA, de ser un producto fungible, perecible o de fácil descomposición se procederá a la venta directa, cuyos valores deben ser depositados en la Cuenta Única del Tesoro Nacional de conformidad con lo estipulado en el Art. 100 de la Ley Orgánica de Aduanas; para luego efectuar la denuncia y poner en conocimiento del señor fiscal de aduanas, de no ser mercancías perecibles se elabora directamente la denuncia y se pone en conocimiento del señor Fiscal para el trámite legal respectivo, cuyas mercancías permanecen en un almacén particular bajo convenio suscrito entre la Gerencia Distrital y la Almacenera, ya que en el Distrito de Tulcán no están habilitadas las bodegas de la Aduana, mercancías

que permanecen hasta que los señores jueces de garantías penales resuelvan de conformidad con la ley.

El personal del Servicio de Vigilancia Aduanera o de la Policía Judicial de Delitos Aduaneros y Tributarios, pondrán directamente en conocimiento del Agente Fiscal, cuando se trate de delitos flagrantes, de conformidad con los Art 122 lit e) de la Ley Orgánica de Aduanas y el Art. 162 del Código de Procedimiento Penal Reformado.

2.13.3.-LA DENUNCIA

De conformidad con el artículo 42 del Código de Procedimiento Penal Reformado, *“La persona que conociere que se ha cometido un delito de acción pública, excepto aquella a quien la ley se lo prohíbe, debe presentar su denuncia ante el fiscal competente, la policía judicial o la policía nacional”*.

El tratadista Argentino Fernández Lalanne, define que: “La denuncia (Notitia criminis) es la manifestación que se formula ante la autoridad aduanera, poniendo en su conocimiento la existencia de infracciones a las leyes de la materia o a las disposiciones que las reglamentan”.¹²

En materia aduanera puede denunciar cualquier persona que conociere sobre un ilícito aduanero, ante el Fiscal de Aduanas de su jurisdicción o ante la Policía Judicial a fin de que se inicien las acciones legales y lleguen a determinar el grado de participación de los implicados en esta clase de delitos.

La denuncia es uno de los elementos principales de la acción penal ya que mediante ésta se puede dar a conocer a las autoridades cualquier tipo de ilícito y ser sancionados de acuerdo con la ley, previo cumplimiento de las garantías

¹² FERNÁNDEZ Lalanne Pedro. Procedimiento Penales Aduaneros. Edición Depalma 1976. Pág. 127

del debido proceso. La Ley Orgánica de Aduanas no establece disposición alguna que determine responsabilidad de quien denuncia falsamente un delito o infracción por tratarse de una materia reservada a las leyes civiles o penales, por lo tanto la aduana también tiene el deber y la necesidad de dar curso o atención a las denuncias que revisten seriedad, no se debe restringir el principio de libertad de denunciar por cuanto son delitos de acción pública.

2.13.4.-LA INDAGACIÓN PREVIA

El Art. 215 del Código de Procedimiento Penal Reformado, establece que: *“Antes de resolver la apertura de la instrucción, si lo considera necesario, el fiscal con la colaboración de la Policía Judicial que actuará bajo su dirección, investigará los hechos presumiblemente constitutivos de infracción penal que por cualquier medio haya llegado a su conocimiento. Si durante la indagación previa tuvieren que adoptarse medidas para las cuales se requiera de autorización judicial, el fiscal deberá previamente obtenerla. De no existir fundamentos para deducir la imputación, la indagación no podrá mantenerse abierta por más de un año, transcurridos este plazo, el fiscal dispondrá el archivo provisional del expediente o solicitará al juez su archivo definitivo, según fuera el caso, este plazo se contará desde la fecha en la cual el fiscal dio inicio a la indagación previa. Sin embargo, si llegaren a poder del Fiscal, elementos que le permitan imputar la autoría o participación en el delito a persona determinada, iniciará la instrucción aunque el plazo hubiere fenecido, siempre que la acción penal no hubiere prescrito según reglas generales. “Sin perjuicio de las garantías del debido proceso y del derecho a la defensa; las actuaciones de la Fiscalía, de la función judicial, de la Policía Judicial y de otras instituciones y funcionarios que intervengan en la indagación previa, se mantendrán en reserva de terceros ajenos a ésta y del público en general, sin perjuicio del derecho del ofendido y de las personas a las cuales se investiga y de sus abogados, de tener acceso inmediato, efectivo y suficiente de las investigaciones. El personal de las instituciones mencionadas que habiendo*

intervenido en estas actuaciones, las divulguen o pongan de cualquier modo en peligro el éxito de la investigación o las difundan atentando contra el honor y al buen nombre de las personas en general, serán sancionados conforme a lo previsto en el Código Penal.”¹³

2.13.5.-LA INSTRUCCIÓN FISCAL

El Art. 217 del Código de Procedimiento Penal Reformado, manifiesta que:

“Cuando el fiscal cuente con la información necesaria y los fundamentos suficientes para deducir una imputación, enviará a la sala de sorteos la petición al juez de garantías penales, a fin de que señale día y hora para la audiencia de formulación de cargos, acto en el que solicitará de estimar pertinente, las medidas cautelares personales y reales. El Juez de garantías penales que conozca el caso, dentro de las veinte y cuatro horas subsiguientes, señalará día y hora para la audiencia solicitada, la que deberá realizarse dentro de cinco días a partir de dicho señalamiento, indicando en la notificación a los sujetos procesales, que de no concurrir a la misma, se contará con el defensor público. El Juez de garantías penales dará inicio a la audiencia, identificándose ante los concurrentes como juez de garantías, luego concederá la palabra al fiscal, quien en su exposición, y luego de identificarse, deberá consignar en su pronunciamiento lo siguiente:

2.13.5.1.-La descripción del hecho presuntamente punible;

2.13.5.2.-Los datos personales del investigado

2.13.5.3.-Los elementos y resultado de la indagación que le sirven como fundamento jurídico para formular la imputación. El Fiscal solicitará al juez de garantías penales que notifique con el inicio de la instrucción a los sujetos procesales; y señalará además el plazo dentro del cual concluirá la etapa de

¹³ Código de Procedimiento Penal Ecuatoriano Reformado. Editorial Jurídica del Ecuador. 2009. Pág. 311

instrucción fiscal, la que en todo caso, no excederá de noventa días, con la excepción prevista en el Art. 221. La resolución de la instrucción fiscal, con todos los datos consignados en la audiencia y la notificación respectiva, quedará registrado en el extracto de la audiencia, elaborado por el secretario de la judicatura y suscrito por él, bajo su responsabilidad.

En esta audiencia, si el ofendido considera pertinente, solicitará fundadamente al fiscal la conversión de la acción, y el procesado podrá solicitar la aplicación del procedimiento abreviado, así como cualquiera de los derechos y garantías de que se crea asistido, en la forma y términos previstos en la Constitución y este Código.

No impedirá la realización de la audiencia, el desconocimiento, respecto del lugar o domicilio en que deba notificarse a la persona o personas contra quienes se vaya a formular la imputación, y en todo caso la audiencia se desarrollará con la intervención del defensor público, para garantizar el derecho a la defensa.

La Instrucción Fiscal concluirá dentro del plazo máximo de noventa días, improrrogables, a partir de la fecha de notificación al procesado o de ser el caso, al defensor público designado por el juez de garantías penales.

Si el Fiscal no declara concluida la instrucción una vez vencido el plazo señalado, el juez de garantías penales deberá declararlo concluida.

No tendrán valor alguno las diligencias practicadas después del plazo.¹⁴

¹⁴ Código de Procedimiento Penal Ecuatoriano Reformado. Editorial jurídica del Ecuador. 2009. Pág. 314 y 317.

2.13.6.-ATRIBUCIONES DEL FISCAL.

De acuerdo al Art. 216 del Código de Procedimiento Penal Reformado, corresponde al Fiscal las siguientes atribuciones:

2.13.6.1.-Recibir las denuncias presentadas por delitos de acción pública;

2.13.6.2.-Reconocer los lugares, resultados, huellas, señales, armas, objetos e instrumentos conducentes a establecer la existencia del delito e identificar a sus posibles responsables, conforme a lo dispuesto en el capítulo de la prueba material;

2.13.6.3.-Recibir del ofendido y de las personas que hubiesen presenciado los hechos o de aquellas a quienes constará algún dato sobre el hecho o sus autores, sin juramento, las versiones que dieren, se les advertirá de la obligación que tienen de presentarse a declarar ante el “juez de garantías penales o ante el tribunal de garantías penales”. Estos datos se consignarán en el acta que será suscrita por las personas intervinientes,

2.13.6.4.-Solicitar al “juez de garantías penales” que con las solemnidades y formalidades previstas en el capítulo de la prueba testimonial, reciba el testimonio de quien se encuentre imposibilitado de concurrir cuando procesalmente le corresponda.

2.13.6.5.-Impedir por un tiempo no mayor de seis horas que las personas cuya información sea necesaria se ausenten del lugar sin haberla proporcionado,

2.13.6.6.-Ordenar la detención de la persona sorprendida en delito flagrante y ponerla, dentro de las veinte y cuatro horas siguientes, a órdenes del juez de garantías penales competente.

2.13.6.7.-Solicitar al juez de garantías penales que realice la identificación del sospechoso o del procesado cuando el agraviado o los declarantes no conozcan el nombre y apellido de la persona a la que consideran inculpada en el delito que es objeto del proceso, pero aseguren que la reconocerían si volvieran a verla. Esta diligencia se cumplirá en presencia del abogado de la defensa de acuerdo a las siguientes reglas:

2.13.6.8.-El juez de garantías penales, el secretario y el agraviado, o el declarante en su caso pasarán al lugar donde se encuentre el sospechoso y, colocado éste en el puesto que hubiere escogido entre diez o más individuos, lo más análogamente vestidos, el juez de garantías penales preguntará a la persona que debe realizar la identificación, si en el grupo que tiene frente a él se encuentre el sospechoso.

2.13.6.9.-Si el agraviado o el declarante respondiere afirmativamente, el juez de garantías penales ordenará que señale a la persona a quien se refirió en el momento de declarar; y,

2.13.6.10.-De lo practicado en el acto de identificación se sentará el acta correspondiente, con las firmas del juez de garantías penales, secretario e identificante. Este mismo procedimiento de identificación se observará cuando se tratare de personas homónimas.

2.13.6.11.-Disponer que la policía judicial recoja, custodie y preserve los objetos, documentos e instrumentos que puedan servir para asegurar las pruebas del delito y la identidad de sus autores, y cuide que tales señales no se alteren, borren u oculten. De ser posible y necesario, realizará u ordenará que se realice el levantamiento de un croquis del lugar donde se cometió el delito y se obtenga fotografías, grabaciones u otras pericias criminalísticas.

2.13.6.12.-Solicitar al juez de garantías penales que dicte medidas cautelares, personales y reales que el fiscal considere oportunas. Igualmente deberá pedir la revocatoria o cesación de dichas medidas, cuando estime que la investigación practicada ha permitido desvirtuar los indicios que las motivaron. En estos casos, deberá remitir al juez de garantías penales copias certificadas de lo actuado; y;

2.13.6.13.-Practicar todas la demás investigaciones que juzgare necesarias para el esclarecimiento del hecho delictivo y para la fundamentación de la acusación.

El fiscal podrá delegar la práctica de las diligencias a que se refieren los numerales 2, 3 y 5 a la policía judicial, a investigadores especializados bajo la dirección de ésta.

El denunciante o cualquier persona que, a criterio del fiscal debe cooperar para el esclarecimiento de la verdad, esta obligado a concurrir a la fiscalía para la práctica del acto procesal respectivo, para cuyo fin el secretario le notificará personalmente o por una boleta dejada en la residencia del notificado.

En caso de incumplimiento el fiscal o tribunal de garantías penales, pueden hacer uso de la fuerza pública.

2.14.-ETAPA INTERMEDIA.

2.14.1.-“Audiencia preparatoria del juicio”

El Art. 224 del Código de Procedimiento Penal Reformado, establece que una vez concluida la instrucción en el plazo establecido en la ley o en el convenido en la audiencia de formulación de cargos, el fiscal solicitará al juez de garantías penales que interviene en el proceso, que dentro de 24 horas, señale

día y hora con el fin de que se lleve a efecto la audiencia en la que el fiscal sustentará y presentará su dictamen, la misma que se efectuará dentro de los quince días siguientes a la petición.

Cuando el fiscal estime que de los resultados de la investigación proporcionan datos relevantes sobre la existencia del delito y fundamento grave que le permita decidir que el procesado es autor o participe de la infracción, debe emitir dictamen acusatorio y requerir al juez de garantías penales que dicte auto de llamamiento a juicio.

La acusación fiscal debe incluir los siguientes presupuestos:

2.14.2.-La determinación de la infracción acusada, con todas sus circunstancias.

2.14.3.-Nombres y apellidos del procesado.

2.14.4.-Los fundamentos en los que se fundamenta la acusación al procesado. Si fueren varios los procesados, la fundamentación deberá referirse individualmente a cada uno de ellos, describiendo los actos en los que participó en el hecho; y

2.14.5.-La disposición legal y constitucional que sanciona el acto por el que se acusa.

Formulada la acusación el fiscal entregará al juez de garantías penales las actuaciones de investigación que sustentan su pronunciamiento.

El Art. 226 del Código de Procedimiento Penal Reformado, determina que cuando el fiscal estime que no hay merito para promover juicio contra el procesado, en la audiencia solicitada al juez de garantías penales de conformidad con lo dispuesto en el artículo anterior, se pronunciará sobre su abstención de acusar cuando concluya que no existen datos relevantes que

acrediten la existencia del delito; o, si frente a la existencia del hecho, la información obtenida no es suficiente para formular la acusación.

En caso de existir pluralidad de procesados, de haber evidencia suficiente para acusar a unos y no a otros, el dictamen será acusatorio y abstentivo, respectivamente.

Si el fiscal resuelve no acusar y el delito objeto de la investigación está sancionado con pena de reclusión mayor extraordinaria o especial, así como cuando se trate de delitos contra la administración pública, o si hay acusación particular, el juez de garantías penales deberá en forma obligatoria y motivada, elevar la consulta al fiscal superior, para que esté ratifique o revoque el dictamen de abstención formulado en la audiencia. De ratificarse la no acusación, el juez de garantías penales deberá emitir el correspondiente auto de sobreseimiento, y en caso de revocatoria, sustanciará la causa con la intervención de un fiscal distinto del que inicialmente se pronunció por la abstención quien sustentará la acusación en una nueva audiencia oral.

Adicionalmente, la audiencia preparatoria del juicio y la formulación del dictamen a que se refieren los artículos 224 y 226 tiene las siguientes finalidades:

2.14.6.-Conocer de los vicios formales respecto de lo actuado hasta ese momento procesal, los mismos que, de ser posible, serán subsanados en la propia audiencia.

2.14.7.-Resolver sobre cuestiones referentes a la existencia de requisitos de procedibilidad, cuestiones prejudiciales, competencia y cuestiones de procedimiento que puedan afectar la validez del proceso.

2.14.8.-Los sujetos procesales anunciarán las pruebas que serán presentadas en el juicio, cada una tendrá el derecho a formular solicitudes, observaciones, objeciones y planteamientos que estimaren relevantes referidos a la oferta de prueba realizada por los demás intervinientes.

2.14.9.-Resolver sobre las solicitudes para la exclusión de las pruebas anunciadas, cuyo fundamento o evidencia que fueren a servir de sustento en el juicio, hubieren sido obtenidas violando normas y garantías determinadas en los instrumentos internacionales de protección de derechos humanos, la constitución y en este Código; y

2.14.10.-Los sujetos procesales podrán llegar a acuerdos probatorios con el fin de dar por demostrados ciertos hechos y evitar controvertirlos en la audiencia de juicio.

2.14.11.- “Procedimiento de la audiencia preparatoria del juicio”

La ausencia del procesado no será causa para que la audiencia no se lleve a efecto bastará la asistencia de su abogado defensor o del defensor público.

Cuando el procesado se encuentre libre bajo caución y no asista a la audiencia, se hará efectiva la caución.

El acusador particular podrá comparecer personalmente o a través de su abogado defensor a la audiencia.

Los representantes legales o procuradores judiciales de las instituciones del sector público, obligatoriamente deben presentarse como acusadores particulares en los procesos por actos punibles que afecten el interés estatal, bajo prevención que de no hacerlo será declarada su responsabilidad penal.

Instalada la audiencia, el juez de garantías penales consultará a los sujetos procesales para que, directamente o a través de sus defensores, se pronuncien acerca de la existencia de vicios de procedimiento que pudieran afectar la validez del proceso, de ser pertinentes, el juez de garantías penales los resolverá en la misma audiencia.

A continuación el juez de garantías penales ofrecerá la palabra al fiscal, que formulará su dictamen, expresando los motivos y fundamentos de su pronunciamiento. Luego del fiscal intervendrá el acusador particular, si lo hubiere.

Realizadas las intervenciones del fiscal y del acusador particular, si lo hubiere, el procesado, directamente o a través de su defensor, alegará respecto del dictamen del fiscal y pedirá la de exclusión de las evidencias que considere lícitas o ilegalmente obtenidas, especificando las normas o garantías constitucionales o procesales que considere han sido transgredidas. La intervención del procesado no excluye la de su defensor.

Los sujetos procesales pueden presentar la evidencia documental que sustente sus alegaciones.

En el ámbito aduanero quien tiene la facultad legal para presentar la acusación particular es el Gerente General de la CAE, quien es el representante legal de esta institución pública.

2.14.12.-“La Resolución”.

Concluidas las intervenciones de los sujetos procesales el juez de garantías penales anunciará de manera verbal a los presentes su resolución, la que se considerará como notificada en el mismo acto.

La secretaría del juzgado conservará por escrito o en una grabación las actuaciones y exposiciones realizadas en la audiencia y el contenido integro de la resolución judicial.

Si el juez de garantías penales observare que las alegaciones respecto de la existencia de causas de nulidad del proceso están debidamente sustentadas, declarará la nulidad a partir del acto procesal que lo invalida.

Si a criterio del Juez de garantías penales no hay vicios de procedimiento que afecten la validez del proceso, dictará auto de llamamiento a juicio cuando el dictamen fiscal sea de acusación.

Si se impugna la constitucionalidad o la legalidad de la evidencia, el juez de garantías penales deberá pronunciarse rechazando la objeción o aceptándola, y en este último caso declarará que evidencias son ineficaces hasta ese momento procesal.

En el evento anterior, el juez de garantías penales preguntará al fiscal si es su decisión mantener la acusación sin contar con la evidencia que se considera ineficaz hasta ese momento, si el fiscal decide mantenerla, el juez de garantías penales dictará auto de llamamiento a juicio, en cuya etapa la fiscalía deberá desarrollar los actos de prueba necesarios para perfeccionar y legalizar la evidencia ineficaz.

El secretario elaborará, bajo su responsabilidad y su firma, el extracto de audiencia, que recogerá la identidad de los comparecientes, los procedimientos especiales alternativos al proceso ordinario que se hubieren aplicado, las alegaciones, los incidentes y la resolución del juez de garantías penales.

2.14.13.-“La Desestimación”.

El Art. 38 del Código de Procedimiento Penal reformado, establece que: “El fiscal podrá solicitar al juez de garantías penales la desestimación, el archivo provisional y el archivo definitivo de las investigaciones”¹⁵

El fiscal solicitará al juez de garantías penales, mediante requerimiento debidamente fundamentado, el archivo de la denuncia, parte informativo o cualquier otra forma por la que llegue la noticia del ilícito, cuando sea manifiesto que el acto no constituye delito o cuando exista algún obstáculo legal insubsanable para el desarrollo del proceso.

La resolución del juez de garantías penales no es susceptible de impugnación. Si el juez decide no aceptar el pronunciamiento del fiscal, enviará el caso al Fiscal Superior, quien a su vez delegará a otro fiscal para que continúe con la investigación pre procesal, o en su caso prosiga con la tramitación de la causa.

2.14.14.-“El Sobreseimiento”.

Es la suspensión del juicio o proceso que lo realiza el juez, cuando cree que el fiscal no ha reunido los elementos necesarios para continuar con la imputación del reo.

2.14.15.-“Clases de sobreseimiento”.

Sobreseimiento provisional del proceso y provisional del procesado.

Sobreseimiento definitivo del proceso y definitivo del procesado

Sobreseimiento provisional del proceso y definitivo del procesado

¹⁵ Código de Procedimiento Penal Ecuatoriano reformado. Editorial Jurídica del Ecuador Pág. 254.

2.14.16.-“El Auto de llamamiento a juicio”.

“Si el juez de garantías penales considera que de los resultados de la Instrucción Fiscal se desprenden presunciones graves y fundadas sobre la existencia del delito y sobre la participación del procesado como autor, cómplice o encubridor dictará auto de llamamiento a juicio, iniciando por pronunciarse sobre la validez del proceso. En el mismo auto deben incluirse los siguientes requisitos:

2.14.17.1.-La identificación del procesado.

2.14.17.2.-La determinación del acto o actos punibles por lo que se juzgará al procesado, así como la determinación del grado de participación, la especificación de las evidencias que sustentan la decisión y la cita de las normas legales y constitucionales aplicables.

2.14.17.3.-La aplicación de medidas cautelares no dictadas hasta el momento, o la ratificación, revocación, modificación o sustitución de las medidas cautelares dispuestas con antelación; y,

2.14.17.4.-Los acuerdos probatorios que hayan convenido los sujetos procesales y aprobados por el juez de garantías penales.

Las declaraciones contenidas en el auto de llamamiento a juicio no surtirán efecto irrevocables en el juicio.

En los siguientes tres días posteriores a que se encuentre ejecutoriado el auto de llamamiento a juicio, las partes procesales presentarán ante el juez de garantías penales la enunciación de la prueba con la que se sustanciarán sus posiciones en el juicio. El juez de garantías penales remitirá esta información al

Tribunal de Garantías Penales o al Tribunal Distrital Fiscal en materia aduanera.

*El auto de llamamiento a juicio, conjuntamente con el acta de audiencia y los anticipos probatorios, serán los únicos enviados al Tribunal de Garantías Penales o Tribunal Distrital Fiscal en materia aduanera y el expediente será devuelto al fiscal. “.*¹⁶

2.15.-“La Resolución judicial”.

Es el decreto, providencia, auto o fallo de la autoridad gubernativa y judicial, en materia penal aduanera es el acto procesal del juez de garantías penales, que se pronuncia acerca de los infractores, las mercancías y los medios de transporte respectivamente.

2.15.1.-“La Etapa del Juicio”.

El Art. 250 del Código de Procedimiento Penal Reformado, señala que en la etapa del juicio se practicarán los actos procesales necesarios para probar conforme a derecho la existencia de la infracción y la responsabilidad del acusado para según corresponda, condenarlo o absolverlo.

2.15.2.-“La Sentencia”.

La sentencia debe ser motivada y concluirá declarando la culpabilidad o confirmando la inocencia del procesado; en el primer caso, cuando el Tribunal Distrital Fiscal tenga la certeza de que está comprobada la existencia del delito y de que el procesado es responsable del mismo; y en el segundo caso, sino

¹⁶ Código de Procedimiento Penal Ecuatoriano Reformado. Editorial Jurídica del Ecuador. Pág. 321 y 322.

hubiere comprobado la existencia del delito o la responsabilidad del procesado, o cuando existiere duda sobre tales hechos.

2.16.-ETAPA DE IMPUGNACIÓN

2.17.-RECURSO DE HECHO.

Este recurso se concederá cuando el Juez de Garantías Penales o el Tribunal Distrital de lo Fiscal hubieren negado los recursos oportunamente interpuestos y que se encuentran expresamente señalados en el Código de Procedimiento Penal.

Este recurso se interpone ante el Juez de Garantías penales o ante el Tribunal Distrital Fiscal que hubiere negado el recurso oportunamente interpuesto, dentro de los tres días posteriores a la notificación del auto que lo niega.

Interpuesto el recurso, el Juez de Garantías Penales o el Tribunal Distrital Fiscal, sin ningún trámite remitirá el proceso a la Corte Provincial de Justicia la que admitirá o denegará dicho recurso.

2.18.-RECURSO DE NULIDAD.

Habrà lugar a la declaración de nulidad en los siguientes casos:

2.18.1.-Cuando el Juez de Garantías Penales o el Tribunal Distrital Fiscal hubieren actuado sin competencia.

2.18.2.-Cuando la sentencia no reúna los requisitos exigidos en el Art. 309 del Código de Procedimiento Penal.

2.18.3.-Cuando en la sustanciación del proceso se hubiere violado el trámite previsto en la ley, siempre que tal violación hubiere influido en la decisión de la causa.

2.19.-RECURSO DE APELACIÓN.

Procede el Recurso de Apelación en los siguientes casos:

2. 19.1.-De los autos de nulidad, de prescripción de la acción, de llamamiento a juicio, de sobreseimiento y de inhibición por causa de incompetencia.

2. 19.2.-De las sentencias dictadas en proceso simplificado, proceso abreviado y las que declaren la culpabilidad o confirmen la inocencia del acusado.

2. 19.3.-Del auto que concede o niega la prisión preventiva. En este caso el recurso se lo concederá en efecto devolutivo.

El Recurso de Apelación se debe interponer mediante escrito fundamentado ante el Juez de Garantías Penales o Tribunal Distrital Fiscal, dentro de tres días de notificada la providencia.

Interpuesto el recurso el Juez de Garantías Penales o Tribunal Distrital de lo Fiscal, sin dilación alguna elevará el proceso al superior.

2.20.-RECURSO DE CASACIÓN

El recurso de casación será procedente para ante la Corte Nacional de Justicia, cuando en la sentencia se hubiere violado la ley, ya por contravención expresa de su texto, por indebida aplicación, o por errónea interpretación.

No serán admisibles los pedidos tendientes a volver a valorar la prueba.

Este recurso se interpondrá dentro del término de cinco días contados a partir de la notificación de la sentencia, ya sean en procesos penales de acción pública o de acción privada, y de inmediato se remitirá en sobre cerrado a la Corte Nacional de Justicia.

Este recurso será interpuesto por el fiscal, el acusado o el acusador particular.

2.21.- RECURSO DE REVISIÓN.

Este recurso se interpondrá en cualquier tiempo y ante la Corte Nacional de Justicia, después de ejecutoriada la sentencia condenatoria, por una de las siguientes causas.

2. 21.1.-Si se comprueba la existencia de la persona que se creía muerta.

2. 21.2.-Si existen simultáneamente dos sentencias condenatorias sobre un mismo delito contra diversas personas, sentencias que, por ser contradictorias revelen que una de ellas esta cerrada.

2. 21.3.-Si la sentencia se ha dictado en virtud de documentos o testigos falsos o de informes periciales maliciosos o cerrados.

2. 21.4.-Cuando se demuestre que el sentenciado no es responsable del delito por el que se lo condeno;

2. 21.5.-Cuando se haya promulgado una ley posterior más benigna, y;

2. 21.6.-Cuando no se hubiere comprobado conforme a derecho, la existencia del delito a que se refiere la sentencia.

Presentado el recurso el Juez de Garantías Penales, el Presidente del Tribunal Distrital Fiscal o el Presidente de la Corte respectiva, en los casos de fuero, remitirá el proceso, sin dilación alguna a la Corte Nacional de Justicia.

2.22.-LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN OTRAS LEGISLACIONES DE AMÉRICA LATINA.

2. 22.1.-JUSTIFICACIÓN.

Considero de vital importancia realizar un estudio comparativo con otras legislaciones de América Latina, para tener una visión mucho más amplia sobre el tema, especialmente del régimen sancionatorio a las infracciones aduaneras para de esta forma poder establecer posibles alternativas de solución a las infracciones aduaneras que se presentan en el Distrito de Aduanas Tulcán.

2.22.2.-LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA.

La legislación aduanera colombiana contempla un régimen sancionatorio e identifica las infracciones administrativas y aduaneras, que pueden incurrir los sujetos responsables de las obligaciones que se consagran en la propia ley. Así mismo, define las sanciones aplicables por la comisión de las infracciones, entre ellas, da lugar a la aprehensión y decomiso de mercancías y los procedimientos administrativos para la declaratoria del decomiso, para la determinación e imposición de sanciones y para la formulación de liquidaciones oficiales.

“Las infracciones administrativas aduaneras colombianas son sancionadas con multas, suspensión o cancelación de la autorización, inscripción o habilitación para ejercer actividades según corresponda a la naturaleza de la infracción y la

*gravedad de la falta, ya que en esta legislación las infracciones aduaneras se han clasificado en leves, graves y gravísimas”.*¹⁷

Las autoridades aduaneras colombianas aplican sanciones por la comisión de las infracciones, sin perjuicio de la responsabilidad civil, penal o fiscal o cambiaria que pueda derivarse de las conductas o hechos investigados y de la obligación de subsanar los errores que hayan dado lugar a la comisión de la misma.

Cuando con un mismo hecho u omisión se incurra en más de una infracción, se aplicará la sanción más grave, prevaleciendo en su orden, la cancelación, suspensión o la multa, según corresponda.

La imposición de tres o más sanciones, por la comisión de infracciones aduaneras gravísimas o graves dentro de un período de un año, dará lugar a la imposición de la sanción de suspensión hasta de tres meses.

La imposición de tres o más sanciones, por la comisión de infracciones aduaneras gravísimas o graves, que hayan dado lugar a la suspensión de una autorización, inscripción o habilitación, según el caso, dentro del periodo de un año, dará lugar a la imposición de la cancelación.

La gradualidad solo operará frente a sanciones que se encuentren debidamente ejecutoriadas dentro del periodo señalado anteriormente.

Cuando la sanción fuere de cancelación, la nueva solicitud de autorización, inscripción o habilitación según corresponda, solo podrá presentarse una vez transcurridos cinco años contados a partir de la fecha de ejecutoria del acto que impuso la sanción.

¹⁷ Legislación Aduanera Colombiana y su Reglamentación. Edición Unión Ltda. 2006. Págs 277 y 278.

Las sanciones de multa establecidas en el presente decreto, se reducirán en porcentajes sobre el valor establecido para cada caso. Un 30% cuando se incurrida por primera vez dentro del periodo de un año en una infracción administrativa aduanera, y en un 10% cuando incurra por segunda vez dentro del citado periodo en la misma infracción administrativa aduanera.

“La caducidad de la acción administrativa sancionatoria en este decreto, caduca en el término de tres años contados a partir de la comisión del hecho u omisión constitutivo de la infracción administrativa aduanera. Cuando no fuere posible determinar la fecha de ocurrencia del hecho, se tomará como tal la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo. Cuando se trate de hechos de ejecución sucesiva o permanente, el término de caducidad se contará a partir de la ocurrencia del último hecho u omisión”.¹⁸

“La prescripción de la sanción o la facultad para hacer efectivas las sanciones contempladas en el presente título, prescribe en el término de cinco años contados a partir de la ejecutoria de la providencia que impone la sanción”.¹⁹

Las infracciones administrativas aduaneras en Colombia, se dan por los declarantes en los regímenes aduaneros, como son: la importación , exportación, tránsito aduanero, sociedades de intermediación, de los usuarios aduaneros permanentes, de los usuarios altamente exportadores, de los usuarios de las zonas francas industriales de bienes y servicios, en los depósitos aduaneros públicos y privados, de los titulares de puertos y muelles de servicio público y privado, de las relativas al uso del sistema informático aduanero, de los intermediarios de la modalidad de tráfico postal y envíos urgentes, de los transportadores, de los agentes de carga internacional, en materia de valoración de mercancías, es decir; que en esta legislación las

¹⁸ Legislación Aduanera Colombiana y su Reglamentación. Edición Unión Ltda. 2006. Pág. 278

¹⁹ Legislación Aduanera Colombiana y su reglamentación. Edición Unión Ltda. 2006. Pág. 278.

infracciones están clasificadas cada una de ellas en los regímenes aduaneros con sus respectivas sanciones las cuales son consideradas como gravísimas, graves o leves.

En la Legislación Aduanera colombiana, se habla en el Capítulo XIII, de las causales para la aprehensión y decomiso de mercancías especialmente cuando concurren los siguientes eventos:

2.22.2.1.- *“Cuando se oculte o no se presente a la autoridad aduanera mercancías que hayan arribado al territorio aduanero nacional, salvo las mercancías estén amparadas con documentos de destino a otros puertos.*

2.22.2.2.-*Cuando el ingreso de mercancías se realice por lugares no habilitados por la dirección de impuestos y aduaneros nacionales, salvo que se configure el arribo forzoso legítimo.*

2.22.2.3.-*Cuando las mercancías son descargadas sin que el transportador haya entregado previamente el Manifiesto de Carga a la autoridad aduanera, o el Agente de Carga Internacional no entregue el Manifiesto de Carga consolidada dentro de los términos establecidos en el Art. 96 de este decreto, o cuando el transportador o el agente de carga Internacional no entregue los documentos de transporte que les corresponda, dentro de la oportunidad provista en el artículo en mención.*

2.22.2.4.-*Cuando el transportador o el Agente de Carga Internacional no informe por escrito a las autoridades aduaneras dentro de la oportunidad, acerca de los sobrantes detectados en el número de bultos, o sobre el exceso en el peso en la mercancía a granel respecto de lo consignado en el Manifiesto de Carga, o en sus adiciones , modificaciones o explicaciones, o cuando se encuentre mercancías que carezca de documentos de transporte amparada*

en documentos de transporte no relacionadas con el manifiesto de carga , o en los documentos que lo adicionen , modifiquen o expliquen.

2.22.2.5.-Cuando el transportador o el Agente de Carga Internacional no entregue en la oportunidad legal los documentos de transporte que justifiquen las inconsistencias informadas a la autoridad aduanera, en los casos de sobrantes en el número de bultos o exceso en el peso en la mercancía al granel, respecto de lo consignado en el manifiesto de carga , o en los documentos que lo adicionen , modifiquen o expliquen.

2.22.2.6.-Cuando la mercancía no se encuentre amparada en una planilla de envió, factura o nacionalización o declaración de importación, o no corresponda con la descripción declarada, o se encuentre una cantidad superior a la señalada en la declaración de importación, o se haya incurrido en errores u omisiones en su descripción.

2.22.2.7.- Cambiar la destinación de la mercancía que se encuentre en disposición restringida a lugares, personas o fines distintos a los autorizados.

2.22.2.8.-Enajenar sin autorización de la aduana, cuando esta se requiera, mercancías introducidas bajo la modalidad de importación con franquicia.

2.22.2.9.-Enajenar mercancía importada bajo la modalidad de importación temporal en desarrollo de los sistemas especiales de importación-Exportación, mientras se encuentre en disposiciones restringida, a personas o fines diferentes a los autorizados.

2.22.2.10.-No dar por terminada dentro de la oportunidad legal, la modalidad de importación temporal en desarrollo de los sistemas especiales de importación – exportación.

2.22.2.11.- Encontrar en la diligencia de inspección aduanera cantidades superiores o mercancías diferentes a las declaradas.

2.22.2.12.-Cuando no se presente declaración de legalización respecto de las mercancías diferentes a las declaradas.

2.22.2.13.-Cuando no se presente declaración de legalización respecto de las mercancías sobre las cuales, en la diligencia de inspección aduanera, se hayan detectado errores u omisiones en la descripción diferentes a la serie o número que las identifican, o descripción incompleta que impida su individualización.

2.22.2.14.-La mercadería importada temporalmente a corto plazo para reexportación en el mismo Estado, cuando vencido el término señalado en la Declaración de Importación, no se haya terminado la modalidad.

2.22.2.15.-No exportar dentro del plazo establecido por la autoridad aduanera, los bienes resultantes de la transformación, procesamiento o manufactura industrial de las mercancías importadas temporalmente para procesamiento industrial, salvo que se pruebe su destrucción, su importación ordinaria, o que las materias primas o insumos se hubieren reexportado, destruido o sometido a importación ordinaria.

2.22.2.16.-No reexportar el vehículo de turismo importado temporalmente dentro del plazo autorizado.

2.22.2.17.-Cuando haya lugar a la efectividad de la garantía por incumplimiento de las obligaciones inherentes a la modalidad de importación temporal para perfeccionamiento activo de bienes de capital.

2.22.2.18.-Alterar la identificación de mercancías que se encuentren en disposición restringida.

2.22.2.19.-Cuando el viajero omita declarar equipaje sujeto al pago de tributo único y la autoridad aduanera encuentre mercancías sujetas al pago del mismo, o mercancías en mayor valor o cantidad a las admisibles dentro del equipaje con pago del tributo único, o mercancías diferentes a las autorizadas para la modalidad de viajeros, o el viajero no cumple con las condiciones de permanencia mínima en el exterior, procederá la aprehensión y decomiso o, cuando se destinen al comercio mercancías introducidas bajo la modalidad de viajeros.

2.22.2.20.-Cuando se introduzcan al resto del territorio aduanero nacional mercancías procedentes de las zonas de régimen aduanero Especial, bajo la modalidad de envíos o de viajeros, con precios por debajo de los precios indicativos o del margen inferior de los precios estimados establecidos

2.22.2.21.-Almacenar en los depósitos habilitados mercancías no consignadas al titular del depósito o distintas a las permitidas por las normas aduaneras para cada uno de estos.

2.22.2.22.-No regresar al territorio insular dentro del término previsto, los vehículos, maquinarias y equipos y las partes de los mismos, que hayan salido temporalmente del departamento Archipiélago de San Andrés, Providencia Santa Catalina hacia el territorio continental.

2.22.2.23.-Someter al sistema de envíos desde el Puerto Libre de San Andrés, Providencia y Santa Catalina o desde las Zonas de Régimen Aduanero Especial, mercancías que superen los cupos establecidos en este decreto, y

2.22.2.24.-Cuando se ordene el registro de los medios de transporte en aguas territoriales y se advierten circunstancias que podrían derivar en el incumplimiento de las normas aduaneras, tributarias o cambiarias, o en la ilegal introducción de mercancías al territorio aduanero nacional.

2.22.2.25.-Cuando se determine que los documentos de soporte presentados no corresponden con la operación de comercio exterior declarada, o cuando vencidos los términos señalados o no se presentaron en debida forma que acrediten que no se encuentran incursos en restricciones legales o administrativas.

2.22.2.26.-Cuando se encuentren mercancías de prohibida importación en territorio aduanero nacional.

RÉGIMEN DE EXPORTACIÓN.-

2.22.2.27.-Intentar exportar mercancías en forma oculta o disimulada, o sin presentarlas o declaradas a la autoridad aduanera, o mercancías diferentes a las declaradas, o por lugares no habilitados por la dirección de impuestos y aduanas nacionales.

2.22.2.28.-Transportar mercancías con destino a la exportación por rutas diferentes a las autorizadas por la Dirección de impuestos y aduanas nacionales.

2.23.2.29.-Utilizar para fines diferentes a los previstos en el acuerdo registrado ante la dirección de Impuestos y aduanas nacionales, las materias primas que hayan sido sometidas a un programa especial de Exportación.

No exportar dentro de la oportunidad, las mercancías recibidas por el fabricante del bien final al amparo de un programa Especial de Exportación.

2.23.2.30.-Movilizar café sin guía de tránsito vigente o por lugares distintos a los autorizados por la guía.

RÉGIMEN DE TRÁNSITO.

2.23.2.31.-Cuando en la diligencia de reconocimiento o inspección, se encuentre carga en exceso respecto de la amparada en el documento de transporte.

2.23.2.32.-No entregar la mercancía sometida al régimen de tránsito aduanero al depósito o zona franca.

2.23.2.33.-Cuando el depósito encuentre mercancías en exceso al momento de recibir la carga del transportador.

2.23.2.34.-Cuando durante la ejecución de una operación de tránsito aduanero se encuentren mercancías obtenida la autorización del régimen de tránsito aduanero, a pesar de estar sometidas a las restricciones”.²⁰

Las sanciones en la legislación Aduanera Colombia, son aplicables de acuerdo al tipo de infracción que se haya cometido, es decir calificada como leve, grave o gravísima, dependiendo del perjuicio causado a los intereses del Estado.

Es importante señalar que en la legislación aduanera colombiana, permite que el presunto infractor pueda objetar o justificar dentro de los 10 días posteriores a la notificación del acta de aprehensión su legal introducción o permanencia de la misma en el territorio aduanero nacional o desvirtuar la causal que generó

²⁰ Legislación Aduanera Colombiana y su Reglamentación. Edición Unión Ltda. 2006. Págs. 321, 322, 323, 324, 325 y 326.

la aprehensión anexando las pruebas que acrediten su legal introducción o permanencia de la mercancía en territorio aduanero nacional.

Ante la presentación de la petición concreta de los motivos de su inconformidad con el acta de aprehensión, la autoridad administrativa aduanera tiene la capacidad de establecer la legal introducción y permanencia de la mercancía en territorio aduanero nacional o cuando se desvirtúe la causal que generó la aprehensión, mediante acto motivado que decida de fondo, la entrega de la misma y procederá a su devolución, caso contrario procederá al decomiso de los bienes aprehendidos.

2.24.-LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN LA LEGISLACIÓN SALVADOREÑA

La legislación aduanera del Salvador, define que: “ *Las infracciones aduaneras deben responder a los principios ordenadores del derecho tributario sancionador, principio de la legalidad (tipicidad), principio de culpabilidad (carácter doloso o culposo de la acción u omisión); y principio de la proporcionalidad (graduación de la sanción proporcionalmente al perjuicio económico al Tesoro Público o grado de culpabilidad). La falta de consideración de algunos de estos principios en la elaboración de la norma o en su aplicación determina dificultades en la aceptación de la sanción por parte de los obligados tributarios*”.²¹

Por otra parte es preciso definir de la manera más simple posible, las distintas clases de infracciones aduaneras y la graduación de las sanciones, evitando una compleja casuística, con la finalidad de que sean fácilmente conocidos los supuestos de infracción por los sujetos pasivos y facilitar la aplicación de las normas por los funcionarios competentes.

²¹ Ley de Aduanas del Salvador. [http: www.aduana.gob.sv/index.php?opción=com](http://www.aduana.gob.sv/index.php?opción=com).

Los principios esenciales a tener en cuenta para clasificar las infracciones serían:

*“Definir las infracciones aduaneras como toda acción u omisión dolosa o culposa que vulnere o trate de vulnerar las normas tributarias y las demás que regulen el ingreso o salida de las mercancías del país, cuya aplicación y control le corresponde a la Dirección General de la Renta de Aduanas”.*²²

En el párrafo anterior queda determinado el ámbito de competencias de la Dirección General de la Renta de Aduanas y por otra parte cumplen los principios

de legalidad y culpabilidad necesarias en la definición de las infracciones.

Partiendo de una clasificación de las infracciones aduaneras en El Salvador se clasifican de la siguiente forma:

2.24.1.-Infracciones Administrativas.

2.24.2.-Infracciones Tributarias

2.24.3.-Infracciones Penales (contrabando)

2.24.4.-Se consideran infracciones penales (contrabando) la importación o exportación de mercancías sin presentarlas para su despacho en las oficinas de aduanas.

2.24.5.-Existiendo presentación de las mercancías a la aduana, la distinción entre infracciones administrativas y tributarias podría realizarse respectivamente por la no existencia o existencia de perjuicio económico para el Tesoro Público, es decir serían:

²² Ley de Aduanas del Salvador. <http://www.aduana.gob.sv/index.php?option=com>.

2.24.6.-Las Infracciones Administrativas: Son aquellas infracciones aduaneras, tal como se definen en el apartado primero en que no se aprecie la existencia de perjuicio económico para el Tesoro Público.

2.24.7.-Las Infracciones Tributarias: Son aquellas infracciones en que se aprecia la existencia de perjuicio económico para el Tesoro Público. Se considera que existe perjuicio económico:

a).-Por no ingresar dentro de los plazos establecidos la totalidad o parte de la deuda aduanera; y,

b).- Por obtener o disfrutar indebidamente de beneficios fiscales.

2.24.8.- Las Infracciones Penales: Son aquellas infracciones que nacen por la no presentación de las mercancías a la aduana. Este principio es de carácter general y puede ser complementado con algún caso específico por sustracción de mercancías a la vigilancia aduanera.

La importancia de la infracción es considerada por la cuantía o la deuda defraudada, esto da lugar a la clasificación de la infracción:

a).-Las infracciones tributarias de mayor cuantía pudieran clasificarse como infracción penal (Delito Fiscal)

b).-Las infracciones penales (contrabando) de menor cuantía podrían considerarse infracción tributaria, aunque aplicando el mayor grado de sanción.

c).-La graduación de las sanciones debe realizarse respetando el principio de proporcionalidad y con base a criterios objetivos: en el caso de las sanciones por infracciones tributarias, la base para el cálculo sería la deuda tributaria descubierta y el porcentaje de sanción a aplicar, dentro de la escala que se considere oportuna, dependerá de la relación deuda declarada, deuda

descubierta. Es decir si se desean aplicar sanciones del 50% y 100% o 150% de la deuda descubierta, la graduación puede efectuarse según el porcentaje de deuda descubierta en relación con la deuda declarada sea esta el 50%, 75% o 100% respectivamente.

En el caso de infracciones administrativas, la ley debe marcar un rango por ejemplo, de 10 a 1.000 dólares, o su equivalente en colonos y será con posterioridad la Dirección General quien dicte instrucciones concretas para la determinación de sanciones en los casos de infracciones administrativas más frecuentes.

En el sistema propuesto es, por tanto, simple, objetivo, respeta los principios básicos del derecho tributario sancionador, permite la fácil comprensión por parte de sujetos pasivos y una fácil aplicación y control de ejecución.

2.25.-LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN LA LEGISLACIÓN MEXICANA.

La ley Aduanera Mexicana describe y regula los números de infracciones tributarias y aduaneras en el Art. 200, donde describe que: *“Cuando el monto de las multas que establece la ley, esté relacionado con él de los impuestos al comercio exterior omitidos con el valor en aduanas de las mercancías y estos no puedan determinarse, se aplicará a los infractores una multa de 15.000 a 20.000 dólares americanos”*.²³

Bajo esta hipótesis, se aplicará supletoriamente el Código Fiscal en lo referente a:

2.25.1.-La responsabilidad en la comisión de las infracciones fiscales.

²³ Ley de Aduanas de México.<http://www.aduanas.sat.gob.mx/aduana-mexico/2007/A-leyes-y-programas.htm>

2.25.2.-La liberación de multas por el pago espontáneo, por caso fortuito o fuerza mayor.

2.25.3.-La condonación de multas.

2.25.4.-Requisitos en la imposición de multas y agravantes de éstos.

2.26.-LAS INFRACCIONES PROPIAMENTE COMO TALES.

La Ley Aduanera Mexicana establece las infracciones que enseguida se mencionan y las ha clasificado de la siguiente forma:

2.26.1.-Por introducción o extracción ilegal de mercancías.

2.26.2.-Relativo al destino de las mercancías.

2.26.3.-Por circular dentro de recintos fiscales o zonas restringidas.

2.26.4.-Por no presentar documentación o no declarar referente a mercancías de comercio exterior, se establece el delito por la omisión de declaración en la aduana de entrada al país, de las personas que llevan consigo cantidades en efectivo o en cheques, o una combinación de ambos, superiores al equivalente en la moneda o monedas de que se trate a 10.000 dólares americanos.

2.26.5.-Referente a la seguridad o integridad de las instalaciones aduaneras.

La infracción y sanción incluye la ley.

2.26.6.-Referente al control, seguridad y manejo de mercancías de comercio exterior.

2.26.7.-Relativo a la clave confidencial de identidad.

2.26.8.-Referente con el uso indebido de gafetes de identificación en los recintos fiscales.

2.27.-DELITO DE CONTRABANDO.

En la última reforma a la Ley Aduanera Mexicana, el contrabando pasó a ser regulado totalmente por el Código Fiscal Federal (CFF) como un delito fiscal. El Art. 197 de la ley solo menciona las reglas que se observaron cuando dos o más personas introduzcan al país o extraigan de él mercancías de manera ilegal.

De acuerdo al Art. 102 de este Código, el contrabando es un ilícito que se configura cuando se introducen al país o se extraen mercancías omitiendo el pago total o parcial de los contribuyentes o cuotas compensatorias que deban cubrirse, sin perjuicio de autoridad competente, cuando sea necesario este requisito, o de importación o exportación prohibida.

También comete el delito de contrabando quien interne mercancías extranjeras procedentes de las zonas libres al resto del país en cualquiera de los casos anteriores, así como quien los extraiga de los recintos fiscales o fiscalizados sin que hayan sido entregados legalmente por las autoridades o por las personas autorizadas para ello.

El delito de contrabando se presume cometido cuando:

2.27.1.-Se descubra mercancías extranjeras dentro de los lugares y zonas de inspección y vigilancia permanente, sin los documentos que acrediten su legal tenencia, transporte, manejo o estancia al país.

2.27.2.-Se encuentren vehículos extranjeros fuera de una zona de 20 km en cualquier dirección contados en líneas recta a partir de los límites extremos de la zona urbana de las poblaciones fronterizas sin la documentación a que se refiere la fracción anterior.

2.27.3.-No se justifiquen los faltantes o sobrantes de mercancías que resulten al efectuarse la descarga de los medios de transporte, respecto de las consignaciones en los manifiestos de carga.

2.27.4.-Se descarguen subrepticiamente mercancías extranjeras de los medios de transporte, aun cuando sean de rancho, abastecimiento o uso económico.

2.27.5.-Se encuentren mercancías extranjeras a bordo de una embarcación en tráfico mixto, sin documentación alguna.

2.27.6.-Se descubran mercancías extranjeras en una embarcación en tráfico mixto, sin documentación alguna.

2.27.7.-Se encuentran mercancías extranjeras en una embarcación destinada exclusivamente al tráfico de cabotaje, que no llegue a su destino o que haya tocado puerto extranjero antes de su arribo.

2.27.8.-No se justifique el faltante de mercancías nacionales embarcadas para tráfico de cabotaje; o

2.27.9.-Una aeronave con mercancías extranjeras aterrice en un lugar no autorizado para el tráfico internacional.

Son responsables de los delitos fiscales quienes:

2.27.10.-Concierten la realización del delito.

2.27.11.-Realicen la conducta o el hecho descrito en la ley.

2.27.12.-Cometan conjuntamente el delito.

2.27.13.-Se sirvan de otra persona como instrumento para ejecutarlo.

2.27.14.-Induzca dolosamente a otro para su comisión, o

2.27.15.-Auxilien a otro después de su ejecución, cumpliendo una promesa anterior.

El delito de contrabando es sancionado con pena de prisión, de acuerdo con el Art. 104 del Código Fiscal Federal. (CFF)

En los delitos fiscales, en este caso el de contrabando, la autoridad judicial no impondrá sanción pecuniaria, las autoridades administrativas con arreglo a las leyes fiscales, harán efectivas las contribuciones omitidas, los recargos y las sanciones administrativas correspondientes, sin que a ello afecte el procedimiento penal.

Será sancionado con las mismas penas del contrabando quien: Adquiera mercancía extranjera que no sea para su caso personal, la enajene o comercie con ella, sin la documentación que compruebe su legal estancia en el país, o sin el permiso previo de la autoridad federal competente; o sin marbetes tratándose de envases que contengan bebidas alcohólicas.

Tenga en su poder por cualquier título, mercancías extranjeras que no sean para su uso personal, sin la documentación o sin el permiso previo de la autoridad federal competente a que se refiere la fracción anterior, o sin marbetes tratándose de envases que contengan bebidas alcohólicas.

Amparen con documentación o factura auténtica, mercancías extranjeras distinta de la que cubre la documentación expedida.

Tenga mercancías extranjeras de tráfico prohibido.

En su carácter de funcionario o empleado público de la Federación de los Estados del Distrito Federal o de los Municipios, autorice la internación de algún vehículo, proporcione documentos o placas para su circulación, otorgue matricula o abanderamiento, cuando la importación del propio vehículo se haya efectuado sin el permiso previo de la autoridad federal competente.

Tenga en su poder algún vehículo de procedencia extranjera sin probar su legal importación o estancia en el país, o sin previa autorización legal, en el caso de automóviles y camiones, cuando se trate de modelos correspondientes a los últimos cinco años.

Enajene o adquiera por cualquier título, vehículos importados definitivamente para transitar en zonas libres o franjas fronterizas, o provisionalmente para circular en las citadas franjas fronterizas, si el adquirente no reside en dichas zonas o franjas.

Retire de la aduana, almacén general de depósito o recinto fiscal o fiscalizado, envases o recipientes que contengan bebidas alcohólicas que no tengan adheridos los marbetes o, en su caso los precintos a que obliguen las disposiciones legales.

Introduzcan mercancías a otro país desde el territorio nacional omitiendo el pago total o parcial de los impuestos al comercio exterior que en ese país correspondan.

-La persona que no declare en la aduana a la entrada al país que lleva consigo cantidades en efectivo o en cheques o una combinación de ambas, superiores al equivalente en la moneda o monedas de que se trate a 20.000 dólares americano se le sancionará con pena de prisión, y el excedente pasará a ser propiedad del fisco federal, excepto que se demuestre su origen lícito.

Para proceder penalmente por el delito fiscal, es necesario que previamente la Secretaría de Hacienda y Crédito Público formule una declaratoria, manifestando que ha sufrido o puede sufrir un perjuicio en los casos de contrabando de mercancías por lo que no deban pagarse impuestos y requieran permiso de autoridad competente o de mercancías de tráfico prohibido.

La declaratoria no se formulará si el monto de la omisión no excede de 2.500,00 dólares del 10% de los impuestos causados, el que resulte mayor o cuando el monto de la omisión no exceda del 55% de los impuestos que deban cubrirse cuando la misma se deba a inexacta clasificación arancelaria por diferencia de criterios en la interpretación de las tarifas contenidas en las leyes de los impuestos generales de importación o exportación, siempre que la descripción de las mercancías hayan sido correctamente manifestadas a la autoridad.

2.28.-LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN LA LEGISLACIÓN VENEZOLANA.

En la Legislación Venezolana las infracciones aduaneras se clasifican en el delito de contrabando y las infracciones propiamente dichas, como veremos posteriormente.

El Art. 104 de la Ley de Aduanas Venezolana, manifiesta que: *“El delito de contrabando consiste en la introducción o extracción de mercancías del territorio nacional, eludiendo la intervención de las autoridades aduaneras, quien incurre en este delito es sancionado con pena de prisión de dos a cuatro años”*.²⁴

²⁴ Ley Orgánica de Aduanas de Venezuela .Intranet.comunidadandina.org/ Documentos/Dinformativos/sgdi140.doc

También se aplica igual pena en los siguientes casos:

2.28.1.-La conducción, tenencia, depósito o circulación de mercancías extranjeras, sino se comprueba su legal introducción o su adquisición mediante lícito comercio en el país.

2.28.2.-El ocultamiento de las mercancías que en cualquier forma dificulte o impida el descubrimiento de los bienes en el reconocimiento.

2.28.3.-La circulación por rutas o lugares distintos de los autorizados de mercancías extranjeras no nacionalizadas, salvo caso fortuito o fuerza mayor.

2.28.4.- La rotura no autorizada de precintos, sellos, marcas, puertas, envases y otros medios de seguridad de mercancías cuyos trámites aduaneros no hayan sido perfeccionados, o que no estén destinados al país, salvo caso fortuito o fuerza mayor.

2.28.5.- El despacho o entrega de mercancías sin autorización de la aduana, en contravención a lo dispuesto en el Art. 26 de la Ley de Aduanas.

2.28.6.- La descarga o embarque de mercancías en general, de suministros, repuestos, provisiones a bordo, combustible, lubricantes y otras destinadas al uso
o consumo a bordo de los vehículos de transporte, sin el cumplimiento de las formalidades legales.

2.28.7.- El trasbordo de mercancías extranjeras efectuado sin el cumplimiento de las formalidades legales.

2.28.8.- El abandono de las mercancías en lugares contiguos o cercanos a las fronteras, al mar territorial o en dependencias federales, salvo caso fortuito o

fuerza mayor. En la misma pena, aumentada de un tercio a la mitad, se castigará:

2.28.9.- La desviación, consumo, disposición o sustitución de mercancías sin autorización y las cuales se encuentren sometidas o en proceso de sometimiento a un régimen de almacén o de depósito aduanero.

2.28.10.- La conducción de mercancías extranjeras en buque de cualquier nacionalidad en aguas territoriales, sin que estén destinadas al tráfico o comercio legítimo con Venezuela o alguna otra nación, así como el desembarque de las mismas.

2.28.11.- La apropiación, retención, consumo, distribución o falla en la entrega a la autoridad aduanera competente por parte de los aprehensores o de los depositarios de los efectos embargados que en virtud de esta ley, deban ser objeto de comiso.

2.28.12.- La introducción al territorio aduanero de mercancías procedentes de zonas, puertos libres o almacenes libres o francos, o almacenes aduaneros sin haberse cumplido o violándose los requisitos de la respectiva operación.

2.28.13.- El impedir o dificultar mediante engaño, ardid o simulación, el cabal ejercicio de las facultades otorgadas legalmente a las aduanas.

2.28.14.- La violación de las obligaciones establecidas en los artículos 7 y 15 de esta ley.

2.28.15.- La presentación a la aduana como sustento de la base imponible declarada o como fundamento del valor declarado, de factura comercial falsa, adulterada, forjada, no emitida por el proveedor o emitida por este en forma irregular en convivencia o no con el declarante, a fin de variar las obligaciones

fiscales, monetarias o cambiarias derivadas de la operación aduanera. Igualmente la presentación a la aduana como sustento del origen declarado, de certificado falso, adulterado, forjado, no emitido por el órgano o funcionario autorizado, o emitidos por estos en forma irregular en conveniencia o no con el declarante con el objeto de acceder a un tratamiento preferencial, de evitar la aplicación de restricción u otra medida a la operación aduanera o, en todo caso, defraudar los intereses del fisco nacional.

2.28.16.- La utilización, adulteración, tenencia o preparación irregular de los sellos, troqueles u otros mecanismos o sistemas informáticos o contables destinados a aparentar el pago o la caución de las cantidades debidas al fisco nacional.

2.28.17.- La presentación de delegación, licencia, permiso, registro u otro requisito o documento falso, adulterado, forjado, no emitido por el órgano o funcionario autorizado o emitidos por este en forma irregular, cuando la introducción o extracción de las mercancías estuviere condicionada a su exigibilidad.

2.28.18.- El respaldo de las declaraciones aduaneras, solicitudes o recursos con criterios técnicos de clasificación arancelaria o valoración aduanera, obtenidos mediante documentos falsos, forjados o referidos a mercancías diferentes.

2.28.19.- La alteración, sustitución, destrucción, adulteración o forjamiento de declaraciones, actas de reconocimiento, actas sobre pérdidas o averías, actas de recepción y confrontación de cargamentos, resoluciones, facturas, certificados, formularios, planillas de liquidación o autoliquidación y demás documentos propios de gestión aduanera.

2.28.20.- La inclusión en contenedores, en carga consolidada o en envíos a través de empresas de mensajería internacional, mercancías no declaradas cuya detección en el reconocimiento o en una gestión de control posterior, exija la descarga total o parcial del contenido declarado.

2.28.21.- La simulación de la operación aduanera de importación, exportación, tránsito o de las actividades de admisión, reimportación, reexportación, reexpedición, reintroducción, trasbordo, reembarque o retorno.

2.28.22.- La participación en el contrabando de un funcionario público u obrero al servicio de la administración pública, auxiliar de la administración aduanera o de quien tenga parentesco hasta el cuarto grado de consanguinidad y hasta el segundo grado de afinidad con los funcionarios de la aduana de introducción o extracción de mercancías.

2.28.23.- Cuando las mercancías objeto de contrabando sean prohibidas o reservadas.

2.28.24.- Cuando el hecho se ha cometido en ocasión de incendio, catástrofe, naufragio o de circunstancias perturbadoras de la tranquilidad y seguridad pública.

Los Cómplices y encubridores serán castigados con la misma pena impuesta a los autores y coautores, rebajada en la mitad a los cómplices y en un tercio a los encubridores.

Son circunstancias atenuantes del contrabando, entregar voluntariamente no menos del cincuenta por ciento (50%) del total de los efectos no aprehendidos y facilitar el descubrimiento o la aprehensión de los efectos objeto del delito.

Sin perjuicio de la obligación de pagar los derechos exigibles con motivo de la operación aduanera, las personas incursoas en contrabando serán sancionadas, además de la siguiente forma:

2.28.25.- Multa equivalente a dos veces el valor en aduana de las mercancías cuando el valor no exceda de 20 unidades tributarias (ut).

2.28.26.- Multa equivalente a tres veces el valor en aduana cuando ese valor sea superior a 20 (ut) y no exceda de 50 unidades tributarias (ut).

2.28.27.- Multa equivalente a cuatro veces el valor en aduana cuando ese valor sea superior a 50 ut y no exceda de 100 unidades tributarias.

2.28.28.- Multa equivalente a cinco veces el valor en aduana cuando el valor sea superior a 100 ut y no exceda de 250 ut.

2.28.29.- Con multa equivalente a seis el valor en aduana cuando ese valor sea superior a 250 ut y no exceda de 500 ut.

2.28.30.- Con multa equivalente a siete el valor en aduana cuando ese valor sea superior a 500 ut.

En los casos de mercancías exentas o exoneradas de gravámenes o libres de impuesto de conformidad con lo previsto en el Arancel de Aduanas, o que estén liberadas en el marco de los tratados, acuerdos o convenios internacionales ratificados por la república en materia comercial, la multa aplicable será equivalente al valor en aduana de las mercancías.

Cuando la operación aduanera relativa a las mercancías objeto de contrabando estuvieren sometidas a prohibición, reserva, suspensión, restricción, registro sanitario o cualquier otro requisito arancelario condicionante de su introducción

o extracción, el valor en aduana señalado en el artículo anterior será incrementado a los fines de cálculo de la multa, en cincuenta por ciento (50%)
En caso de mercancías sujetas a prohibición o reserva, el valor en aduana será incrementado, a los fines de cálculo de la multa, en un doscientos por ciento (200%)

Además de la multa prevista en los artículos anteriores, se impondrá también el comiso de los efectos objeto del contrabando, así como el de los vehículos, semovientes, enseres, utensilios, aparejos y otras mercancías usadas para cometer, encubrir o disimular el contrabando. Se exceptúan, sin embargo del comiso.

-Los vehículos de transporte, cuando su propietario no es autor, coautor, cómplice o encubridor del contrabando.

-Los vehículos de transporte cuyo valor no exceda del décuplo del valor en aduana de los efectos del contrabando, en cuyo caso se aplicará una multa equivalente a dicho décuplo.

Como sanciones accesorias a los responsables del contrabando se aplicará las siguientes:

2.28.31.- Cierre del establecimiento y suspensión de la autorización para operar.

2.28.32.- Inhabilidad para ocupar cargos públicos o para prestar servicios en la administración pública.

2.28.33.- Inhabilidad para ejercer actividades de comercio exterior, y los propios de los auxiliares de la administración aduanera.

Dichas sanciones son establecidas por un lapso comprendido entre seis y sesenta meses. Según la identidad del contrabando y la concurrencia de circunstancias atenuantes o agravantes.

A fin de establecer el valor en aduana de las mercancías objeto del contrabando son designados dos peritos, uno por el jefe de oficina aduanera de la jurisdicción y otro por el juez competente.

En el peritaje podrá estar presente o hacerse representar el presunto contraventor, a cuyos fines será notificado del acto en los términos estipulados en la Ley Orgánica de Procedimientos Administrativos, todo a objeto de que sean aportados o expuestos las observaciones, informaciones u objeciones que estime pertinentes y pueda ejercer los recursos legales.. En caso de discrepancia entre peritos el juez decidirá.

DE LAS INFRACCIONES ADUANERAS.

Cuando la operación aduanera tuviere por objeto mercancías sometidas a prohibiciones, reserva o suspensión, restricción arancelaria, registro sanitario, certificado de calidad o cualquier otro requisito serán decomisados, se exigirá al contraventor el pago de los derechos, tasas y demás impuestos que se hubiesen causado, si la autorización permiso o documento correspondiente, de ser el caso no fuesen presentados junto con la declaración.

Las infracciones cometidas con motivo de la declaración de las mercancías en aduana serán sancionadas así; independientemente de la liberación de gravámenes que pueda aplicarse a los efectos:

2.28.34.- Cuando las mercancías no correspondan a la clasificación arancelaria, con multa del doble de la diferencia si resultan impuestos superiores.

2.28.35.- Cuando el valor declarado no corresponda al valor en aduana de las mercancías, con multa del doble de los impuestos y la tasa aduanera diferencial que se hubiesen causado, si el valor resultante del reconocimiento o de una actuación de control posterior fuere superior al declarado.

2.28.36.- Cuando las mercancías no correspondan las unidades del sistema métrico decimal declaradas, con multa del doble de los gravámenes aduaneros diferenciales que se hubieren causado, si el resultado del reconocimiento o de una actuación de control posterior fuere superior a lo declarado.

Con multa de una unidad tributaria (1 ut) a cinco unidades tributarias (5 ut) si el resultado del reconocimiento o de una actuación de control posterior fuere inferior a lo declarado.

En los casos de diferencia de peso, las multas referidas solamente serán procedentes cuando entre el resultado y lo declarado exista una diferencia superior al 3%, en cuyo caso la sanción a imponer abarcará la totalidad de la diferencia.

2.28.37.- Cuando un embarque contenga mercancías no declaradas, con multa igual al triple de los gravámenes aduaneros aplicable a dicha mercancía.

2.28.38.- Cuando las declaraciones relativas a marcas, cantidad, especie, naturaleza, origen, procedencia fueron falsa incorrecta con multa equivalente al doble del perjuicio fiscal.

2.28.39.- Cuando la declaración de la Aduana no sea presentada dentro del lapso previsto con multa de (5 ut).

Las infracciones cometidas, por los auxiliares de la administración, aduanera, transportistas, consolidadoras, parte o dote, almacenista, agente de aduana, mensajero internacionales, serán sancionadas de la siguiente manera:

2.28.40.- Cuando no entregue oportunamente a la aduana, algún documento exigido en la ley con multa de 5 a 50 ut.

2.28.41.- Cuando obstaculicen o no realicen la carga o descarga en la debida oportunidad con multa de 5 a 50 ut.

2.28.42.- Cuando descarguen bultos de más o menos, respecto de lo anotado en la respectiva documentación con multa de 5 ut. Por cada kg bruto en exceso o faltante.

2.28.43.- Cuando no hubiese sido participada al consignatario la llegada de los cargamentos con multa de 5ut.

2.28.44.- Cuando impidan o retrasen el ejercicio de la potestad aduanera con multa de 100 y 1000 ut.

Serán sancionados con multa de 100 a 1.000 ut, las infracciones cometidas con motivo de la utilización del sistema informativo por parte de los operadores aduaneros en los siguientes casos.

2.28.45.- Cuando excedan sin la autorización correspondiente a los sistemas informativos utilizados por el servicio aduanero.

2.28.46.- Cuando se apoderen, copien, destruyan, transfieran, faciliten o tengan en su poder cualquier programa de computación, utilizado por el servicio aduanero siempre que haya sido declarado de uso restringido.

2.28.47.- Cuando dañen los componentes materiales o físicos de los aparatos que apoyan el funcionamiento de los sistemas informáticos diseñados para las operaciones del servicio aduanero con la finalidad de entorpecer u obtener, beneficio para si u otra persona.

2.28.48.- Cuando faciliten el uso del código y la clave de acceso asignado para ingresar a los sistemas informáticos.

2.29.-LAS INFRACCIONES ADUANERAS EN LA LEGISLACIÓN ARGENTINA.

Será reprimido con prisión de dos (2) a ocho (8) años el que:

2.29.1.- Importare o exportare mercancías en horas o por lugares no habilitados al efecto, la desviación de las rutas señaladas para la importación o la exportación o de cualquier modo la sustrajere al control que corresponda ejercer al servicio aduanero tales actos.

2.29.2.- Realizar cualquier acción u omisión que impidiere o dificultare el control del servicio aduanero con el propósito de someter a la mercadería a un tratamiento aduanero o fiscal distinto al que correspondiere, a los fines de su importación o de su exportación.

2.29.3.- Presentare ante el Servicio Aduanero una autorización especial, una licencia arancelaria o una certificación expedida contraviniendo las disposiciones legales y específicas que regulen su otorgamiento, destinada a obtener, respecto de la mercancía que se importare o se exportare, un tratamiento aduanero o fiscal más favorable al que correspondiere,

2.29.4.- Ocultare, disimulare, sustituyere o desviare, total o parcialmente, mercadería sometida o que debiere someterse a control aduanero, con motivo de su importación o de exportación.

2.29.5.- Simulare ante el servicio aduanero, total o parcialmente una operación o una destinación aduanera de importación o de exportación, con la finalidad de obtener un beneficio económico.

El Art. 865 de la Ley de Aduanas Argentina, manifiesta que se impondrá prisión de cuatro (4) a diez (10) años en cualquiera de los supuestos previstos en los Arts. 863 y 864.

2.29.6.- Intervinieren en el hecho tres (3) o más personas en calidad de autor, instigador o cómplice.

2.29.7.- Quien Interviniere en el hecho en calidad de autor, instigador o cómplice un funcionario o empleado público en ejercicio o en ocasión de sus funciones o con abuso de su cargo.

2.29.8.- Interviniere en el hecho en calidad de autor, instigador o cómplice un funcionario o empleado del servicio aduanero o un integrante de las fuerzas de seguridad a las que este código les confiere la función de autoridad de prevención de los delitos aduaneros.

2.29.9.- Se cometiere mediante fuerza física o moral en las personas, fuerza sobre las cosas o la comisión de otro delito o su tentativa.

2.29.10.- Se realizare empleando un medio de transporte aéreo, que se apartare de las rutas autorizadas o aterrizare en lugares clandestinos o no habilitados por el servicio aduanero para el tráfico de mercancías.

2.29.11.- Se cometiere mediante la presentación ante el servicio aduanero de documentos adulterados o falsos, necesarios para complementar la operación aduanera.

2.29.12.- Se trata de mercancía cuya importación o exportación estuviere sujeta a una prohibición absoluta.

2.29.13.- Se trate de sustancias o elementos no comprendidos en el Art. 866 que por su naturaleza, cantidad o características, pudieran afectar la salud pública.

2.29.14.- El valor de la mercancía en plaza o la sumatoria del conjunto cuando formare parte de una cantidad mayor, sea equivalente a una suma igual o superior a 3.000 pesos.

El Art. 868.- Manifiesta que será reprimido con multa de 5.000 pesos a 50.000 pesos.

2.29.15.- El funcionario o empleado aduanero que ejercitare indebidamente las funciones de verificación, valoración, clasificación, inspección o cualquier otra función fiscal o de control a su cargo, siempre que en tales actos u omisiones mediare negligencia manifiesta que hubiere posibilitado la comisión del contrabando o su tentativa.

2.29.16.- El funcionario o empleado administrativo que por ejercer indebidamente las funciones a su cargo, librare o posibilitare el libramiento de autorización especial, licencia arancelaria o certificación que fuere presentada ante el servicio aduanero destinada a obtener un tratamiento aduanero o fiscal más favorable al que correspondiere, siempre que en el otorgamiento de tales documentos hubiere mediado grave inobservancia de las disposiciones legales específicas que lo regularen.

El Art. 869.- Manifiesta que será reprimido con multa de 5.000 pesos a 50.000 quien resultare responsable de la presentación ante el servicio aduanero de una autorización especial , licencia arancelaria o certificación que pudiere

provocar un tratamiento aduanero o fiscal más favorable al que correspondiere o de algún documento adulterado o falso necesario para complementar una operación aduanera, siempre que se trate de un despachante de aduana, un agente de transporte aduanero, un importador, un exportador o cualquier otro que por su calidad, actividad u oficio no pudiese desconocer tal circunstancia y no hubiere actuado dolosamente.

El Art. 880.- Señala que cuando no fuere posible aprehender la mercancía objeto del delito y su valor no pudiese determinarse por otros medios, se considerará que la misma tiene los siguientes valores:

2.29.17.- Quinientos pesos (500) por cada caja o bulto.

2.29.18.- Quinientos pesos (500) por tonelada o fracción de tonelada, cuando se tratare de mercancía al granel.

2.29.19.- Cinco mil pesos (5.000) por cada contenedor de 20 pies y pesos 10.000 por cada contenedor de 40 pies, sin perjuicio de la aplicación del inciso a) o del inciso b), según el caso, respecto de la mercancía en él contenida.

El Art. 917.- manifiesta que el importe mínimo de la multa que correspondiere en una infracción aduanera se reducirá en un 75% y, sin necesidad de proceder a la apertura del sumario, aplicará dicha sanción y se dispondrá la pertinente rectificación, cuando el responsable comunicare por escrito la existencia de la misma ante el servicio aduanero con anterioridad a que:

2.29.20.- Este por cualquier medio lo hubiere advertido; o

2.29.21.- En el trámite del despacho se hubiera dado a conocer que la declaración debiera someterse al control documental o a la verificación de la mercancía.

2.29.22.- La reducción de pena procederá aun cuando la comunicación se hiciera con posterioridad al libramiento de la mercancía, siempre que no hubiere en curso un proceso de inspección aduanera o impositiva y el servicio aduanero pudiera constatar la inexactitud, en los plazos y con las formalidades que establezca la reglamentación.

2.29.23.- La reducción de pena no procederá en los supuestos en los cuales la infracción consistiera en el mero incumplimiento de los plazos acordados para la realización de determinadas destinaciones u operaciones.

El Art. 920.-Manifiesta que cuando no fuere posible aprehender la mercadería objeto de la infracción y su valor no pudiere determinarse por otros medios, se considera que la misma tiene los siguientes valores:

2.29.24.- Quinientos pesos por cada caja o bulto.

2.29.25.- Quinientos pesos por tonelada o fracción de tonelada, cuando se trate de mercadería a granel.

2.29.26.- Cinco mil (5.000) por cada contenedor de veinte (20) pies y diez mil pesos (10.000) por cada contenedor de cuarenta (40) pies, sin perjuicio de la aplicación del inciso a) o del inciso b), según el caso, respecto de la mercadería en él contenida.

El Art. 947.-Manifiesta que en los supuestos previstos en los arts. 863, 864, 865 inciso g) 871 y 873, cuando el valor en plaza de la mercancía objeto de contrabando o su tentativa, fuere menor de cien mil pesos (100.000) el hecho se considerará infracción aduanera de contrabando menor y se aplicará exclusivamente una multa de dos a diez veces el valor en plaza de la mercancía y el decomiso de ésta.

2.29.27.- Cuando se trate de tabaco o sus derivados el hecho se considerará infracción aduanera de contrabando menor cuando el valor en la plaza de la mercancía objeto de contrabando o su tentativa, fuere menor de treinta mil pesos. (30.000)

Cuando se trate de las mercancías enunciadas en el párrafo anterior, el servicio aduanero procederá a su decomiso y destrucción.

El Art. 949.-Indica que no obstante que el valor en plaza de la mercancía objeto de contrabando o su tentativa fuere menor en cien mil (100.000) pesos o de treinta mil (30.000) pesos en el supuesto que se trate de tabaco o sus derivados, el hecho constituirá delito y no infracción de contrabando menor, en cualquiera de los siguientes supuestos.

2.29.28.- Cuando la mercadería formare parte de una cantidad mayor, si el conjunto supere ese valor.

2.29.29.- Cuando el imputado hubiere sido condenado por sentencia firme por cualquiera de los delitos previstos en los Art. 863, 864, 865, 866, 871 y 873 o por cualquier infracción de contrabando.

El Art. 955.- Manifiesta que a efectos de lo previsto en el Art. 954, en el supuesto de mercadería faltante, cuando no pudiere determinarse si la diferencia produjo u hubiere podido producir alguna de las consecuencias previstas en cualquiera de los incisos a), b) y c) del artículo indicado precedentemente, se impondrá una multa de quinientos (500) pesos por bulto faltante o si se tratare de mercancía a granel por tonelada faltante o fracción de ella.

El Art. 958.-Indica que salvo disposición especial en contrario, en los supuestos en que este código hubiere previsto la dispensa del pago de tributos por las causales de siniestro, caso fortuito, fuerza mayor o en el supuesto de rectificación de declaración debidamente justificada, las diferencias que fueren consecuencia directa de dichas causales no serán tomadas en consideración a los efectos punibles.

El Art. 959.-Cuando la inexactitud fuere comprobable de la simple lectura de la propia declaración o la circunstancia o el elemento en el cual ella recayera hubiera sido objeto de las opciones a la que aluden los arts. 234 apartado 3 o 332 apartado 3 de este código.

El Art. 992.-Toda trasgresión a las normas reglamentarias del régimen a que se refiere el presente capítulo, siempre que no constituyere un hecho más severamente penado, será sancionado con multa de quinientos (500) pesos a diez mil pesos (10.000).

El Art. 994.-Sin perjuicio de la aplicación de las medidas disciplinarias que pudieran corresponder, será sancionado con una multa de quinientos (500) pesos a diez mil (10.000) pesos, el que:

2.29.30.- Suministrare informes inexactos o falsos al servicio aduanero.

2.29.31.- Se negare a suministrar los informes o documentos que le requiere el servicio aduanero.

2.29.32.- Impidiere o entorpeciere la acción del servicio aduanero.

El Art. 995.-El que transgrediere los deberes impuestos en este Código o en la reglamentación que en su consecuencia se dictare, será sancionado con una multa de mil (1.000) pesos a diez (10.000) mil pesos, cuando el hecho no

tuviere prevista una sanción específica en este código y produjere o hubiere podido producir un perjuicio fiscal o afectare o hubiere podido afectar el control aduanero.

El Art. 1024.-Corresponderá conocer y decidir en forma originaria en el procedimiento de ejecución en sede judicial y en las demandas contenciosas que se interpusieren contra las resoluciones definitivas dictadas por el administrador en los procedimientos de repetición y para las infracciones, así como en el supuesto de retardo por no dictarse resolución en estos a dos últimos procedimientos dentro de los plazos señalados el efecto en este código, en la capital federal a los jueces nacionales en lo contencioso administrativo federal y en el interior del país a los jueces federales, dentro de sus respectivas competencias territoriales siempre que se cuestionare una suma mayor de dos (2.000) pesos.

El Art. 1058.-La interposición de la impugnación del acto previsto en el inciso a) del artículo 1053 tendrá efecto suspensivo.

El Art. 1115.-Deben someterse a la aprobación de la Dirección General de Aduanas las resoluciones por las que el administrador:

2.29.33.- Desestimare la denuncia, sobreseyere o absolvire, siempre que el valor en aduana de la mercancía involucrada en la causa excediere de pesos cinco (5.000) mil pesos.

2.29.34.- Atenuare la pena, de conformidad con lo previsto en el artículo 916, siempre que dicha atenuación tuviere por objeto un importe superior a cinco (5.000) pesos.

Art.1126.-“La ejecución judicial prevista en el Art. 25 tramitará por el procedimiento y demás modalidades establecidas en la ley de Procedimiento

Tributario. Las disposiciones del Código Civil y Comercial de la Nación resultarán de aplicación supletoria exclusivamente en los aspectos no reglados o contemplados en aquella o este Código.”²⁵

²⁵ Ley de Aduanas de Argentina. http://www.aduanaargentina.com/b_rc.php

CAPÍTULO III

METODOLOGÍA.

3.1.-TIPOS DE INVESTIGACIÓN.

El presente trabajo investigativo se enmarcó dentro de los siguientes tipos de investigación:

3.1.1.-BIBLIOGRÁFICA: Por que recoge y analiza la información de diferentes fuentes bibliográficas del país y de otros de América Latina relacionados con este problema, también se apoya en análisis y críticas de documentos.

3.1.2.-DESCRIPTIVA EXPLICATIVA.-Por cuanto se explica y se describen los hechos del problema planteado.

3.1.3.-EXPLORATORIA.-Mediante la investigación se ha llegado a tener un diagnóstico del problema, obteniendo resultados que pueden determinar las posibles alternativas de solución y que fueron obtenidos de la investigación exploratoria efectuadas en la Fiscalía de Aduanas, los Juzgados de Garantías Penales y la Corporación Aduanera Ecuatoriana Distrito Tulcán, para obtener las causas o las razones por las cuales gran parte de ciudadanos que se dedican a las actividades comerciales infringen e inobservan las normas y procedimientos aduaneros.

Para alcanzar resultados mucho más eficaces y mejorar la cultura tributaria de la población tulcanesa, presento propuestas que son viables y que pueden ser aplicadas en el contexto nacional, tanto por los comerciantes como por las autoridades locales.

3.2.-DISEÑO DE LA INVESTIGACIÓN.

La investigación que se realizó no es de tipo experimental por cuanto se analiza y se identifica la problemática aduanera que se presenta en las relaciones comerciales formales e informales del distrito de Tulcán, tomando en cuenta que la inobservancia a la normas legales vigentes no constituye excusa alguna, puesto que todos los ciudadanos estamos dispuestos a cumplir con nuestras obligaciones tributarias previstas en la ley, cuyas variables no son sometidas al proceso de experimentación, es decir que el estudio se basa en un proceso no experimental de carácter transversal.

3.3.-POBLACIÓN.

La población es el conjunto o el total de unidades de investigación y que se refieren a personas, instituciones, hechos etc. Y que hace referencia la investigación y que serán validas las conclusiones que se obtenga. En una investigación puede existir uno o varios universos a estudiarse, los cuales es necesario identificarlos y manifestarlos en el documento como en este caso el universo de la investigación esta constituido por: 20 Agentes de Aduana, 40 comerciantes, 3 fiscales de aduanas, 3 jueces de garantías penales, 3 vocales del Tribunal de Garantías Penales, 10 abogados en libre ejercicio profesional y 5 funcionarios de Aduanas, dando un total de 84 personas.

3.3.1.-IDENTIFICACIÓN DE LA MUESTRA.

Debo indicar que en un proceso investigativo no se puede captar toda la información de la población a investigarse por lo que es conveniente tomar información solo de este universo que se le denomina muestra y los resultados captados de esta porción serán analizados para hacerlos validos o extensivos

para toda la población, en este caso se formularon cuatro preguntas a 50 personas incluidos los comerciantes informales de Tulcán.

3.4.- DEFINICIÓN OPERACIONAL DE LAS VARIABLES

La Clasificación más importante de las variables es la siguiente:

VARIABLES DEPENDIENTE.-Como su palabra lo dice, son características de la realidad que se ven determinadas o que dependen del valor que asuman otros fenómenos o variables independientes.

VARIABLE INDEPENDIENTE.- En investigación, se denomina variable independiente a aquélla que es manipulada por el investigador en un experimento con el objeto de estudiar cómo incide sobre la expresión de la variable dependiente. A la variable independiente también se la conoce como variable explicativa, y mientras que a la variable dependiente se la conoce como variable explicada. Esto significa que las variaciones en la variable independiente repercutirán en variaciones en la variable dependiente.

3.4.1.-DETERMINACIÓN DE LAS VARIABLES.

En el problema de investigación encontramos tres clases de variables:

Variable independiente:

Carencia de campañas de publicidad de los procedimientos aduaneros.

Variable Dependiente:

Incremento de las infracciones aduaneras.

Variable Contextual:

En el Cantón Tulcán.

3.4.2.- OPERACIONALIZACIÓN DE LAS VARIABLES

1.-Variable Dependiente.- Se incrementan las infracciones aduaneras en el Distrito Tulcán, por la falta de publicidad de las normas y procedimientos aduaneros, sobre todo porque está ubicada en una zona fronteriza con Colombia que permite el tráfico de toda clase de mercancías y productos con el propósito de perjudicar los tributos fiscales y evadir el control de las autoridades.

2.-Variable Independiente.-Los cambios en los valores de este tipo de variables determinan cambios en los valores de otra.

El delito aduanero.-Es uno de los delitos de mayor afectación social en el distrito de Tulcán. Este tipo de conducta repercute económicamente en las recaudaciones tributarias aduaneras, en las economías de los hogares de los infractores, causa un impacto moral y psicológico que difícilmente se puede recuperar.

3.-Variable Contextual.-La lucha contra este tipo de infracciones resulta del intercambio de los productos que se establece en el mercado nacional con el mercado colombiano, debido al tipo de cambio, puesto que en base a esta premisa los comerciantes informales están haciendo los cálculos financieros para poder importar, exportar, llevar o traer mercancías a fin de obtener ingentes o pequeñas ganancias que les va permitir cubrir sus necesidades o simplemente crear un ambiente delictivo que día a día se nota la incidencia y un mayor perjuicio económico al erario nacional.

3.5 PROCEDIMIENTOS DE RECOLECCIÓN DE LA INFORMACIÓN

Para la recolección de información para elaborar este trabajo se realizó encuestas aplicadas a 84 personas entre, agentes de aduana, comerciantes informales, abogados, fiscales, jueces, vocales del Tribunal de Garantías Penales y funcionarios de Aduanas.

3.5.1 ELABORACIÓN DEL INSTRUMENTO

El instrumento utilizado para recolectar información fue un cuestionario elaborado con cuatro preguntas con las cuales se determinó la viabilidad de este trabajo.

Dicho cuestionario se muestra a continuación:

PREGUNTA	FRECUENCIA SI		FRECUENCIA NO		TOTAL	
	Nº	%	Nº	%	Nº	%
¿Conoce usted las razones por las cuales las personas cometen o incurrir en delitos aduaneros?	50	42	34	29	84	100
¿Podría usted determinar alguna solución para evitar que se siga cometiendo delitos aduaneros?	30	25	54	45	84	100
¿Podría determinar las formas que utilizan las personas para cometer un delito aduanero?	70	62	14	12	84	100
¿Indique si usted conoce los procedimientos y normas aduaneras vigentes para realizar actos comerciales entre Ecuador y Colombia?	55	46	29	24	84	100

3.7-MÉTODOS.

Se utilizó los métodos teóricos que existen para explicar los problemas o fenómenos que se presentan como son:

3.7.1 MÉTODO HISTÓRICO.

Por que para su estudio se tomó en cuenta los antecedentes, la situación actual y la prospectiva del proyecto.

3.7.2.-MÉTODO ANALÍTICO SINTÉTICO.

Por cuanto para investigar se tuvo que individualizar las partes del tema para poder llegar a las conclusiones y recomendaciones con el objetivo de alcanzar un grado efectividad en la solución de estos problemas legales y sociales.

3.7.3.-MÉTODO ESTADÍSTICO.

Se utilizó este método por cuanto se requería contar con cifras reales, datos concretos, causas y encuestas para poder medir la incidencia en el cometimiento de las infracciones aduaneras durante los años 2006 y 2007 con relación a otros años.

3.7.4.-MÉTODO DIALÉCTICO

Se percibió un problema local, su entorno y la responsabilidad compartida entre comerciantes y autoridades competentes en esta materia.

3.7.4.1 ESTRATÉGIAS.

La estrategia es el camino que seguiré para llegar a un fin, objetivo, propósito que es la formulación del problema, para ello pediré opiniones a personas que sean expertas y revisaré lo que se haya escrito acerca de las infracciones aduaneras en el cantón de Tulcán.

3.7.4.2 TÉCNICAS.

Es indispensable en el proceso de la investigación científica la técnica, ya que integra la estructura por medio de la cual se organiza la investigación:

Existen dos técnicas:

- a) Documental que permite la recopilación de la información para anunciar las teorías que sustentan el estudio de los fenómenos y procesos.
- b) Campo permite la observación en contacto directo con el objeto de estudio y el acopio de testimonios que permiten confrontar la teoría con la práctica, que será tomados en cuenta en el marco teórico propuesta acerca de las infracciones aduaneras en el Cantón Tulcán.

CAPITULO IV

4.1.-PROCESO DE INVESTIGACIÓN.

El proceso investigativo fue el siguiente:

4.1.2.-IDENTIFICAR UN PROBLEMA.

Se identificó un problema de carácter legal y social de la población comercial de Tulcán, especialmente por la inobservancia a los procedimientos y normas aduaneras vigentes; ya que existe un alto índice de infracciones en este campo; como son los delitos aduaneros, las contravenciones y las faltas reglamentarias, infracciones que causan grandes pérdidas económicas al Estado y a los propios infractores.

4.1.3.-FORMULCIÓN DE UN PROBLEMA.

El problema es; las infracciones aduaneras en el Distrito Tulcán durante los años 2006 y 2007.

4.1.4.-DEFINICIÓN DE LOS OBJETIVOS DE INVESTIGACIÓN.

Del proceso investigativo se obtuvo algunas alternativas de solución a este grave problema legal y social, que debe ser observado y aplicado por la población comercial de la ciudad de Tulcán.

4.1.5.-ELABORACIÓN DEL MARCO TEÓRICO.

Este trabajo investigativo tiene como finalidad u objetivo principal coadyuvar a que la ciudadanía de Tulcán tome conciencia sobre la cultura tributaria, la obligatoriedad de cumplir los procedimientos y formalidades aduaneras en los trámites de importación y exportación de productos que permitan satisfacer las necesidades del mercado local y nacional, puesto que el Estado se encarga de controlar que los productos, las personas y los medios de transportes ingresen o salgan del país legalmente, sin lastimar los derechos públicos y cobrar eficientemente los impuestos, tampoco se lastime la dignidad y los derechos de los comerciantes, de tal forma que las actividades de ambos lados fluyan sin ningún obstáculo o perturbación.

4.1.6.-REALIZAR INVESTIGACIÓN DE CAMPO.

Se concurrió donde los actores del problema como son: Los comerciantes infractores, los Agentes de Aduana, a la Fiscalía de la Unidad de Delitos Aduaneros y Tributarios de Tulcán, a los Juzgados Penales, a la Administración Aduanera y a las poblaciones fronterizas, donde se obtuvieron los datos necesarios para realizar esta investigación.

4.1.7.-PROCESAMIENTO DE DATOS Y ANÁLISIS DE RESULTADOS.

Del análisis del trabajo investigativo se llegó a los siguientes resultados:

4.1.7.1.-En el Distrito de Aduanas Tulcán durante los años 2006 y 2007 existió un incremento en el número de infracciones aduaneras, especialmente en los delitos aduaneros; ya que de acuerdo con los datos obtenidos en la Gerencia Distrital de Tulcán como en la Fiscalía de delitos aduaneros en los años 2004

se presentaron 52 denuncias, en el año 2005 se presentaron 24 denuncias, en cambio en los años 2006 se presentaron 75 denuncias y en el año 2007 se presentaron 85 denuncias y se inicien el trámite legal respectivo para determinar a los responsables de los presuntos delitos aduaneros.

4.1.7.2.-Las setenta y cinco denuncias presentadas en la Fiscalía de la Unidad de Delitos Tributarios y Aduaneros del Carchi en el año 2006, todas fueron investigadas previamente, de las cuales nueve se han iniciado instrucción fiscal, quince se han desestimado, tres se han dictado sobreseimiento provisional del proceso y del imputado, cuatro se encuentran con dictámenes acusatorios y dos causas fueron llamados a juicio, las demás se encuentran pendientes.

4.1.7.3.- En cambio en el año 2007, se registraron ochenta y cinco aprehensiones, cincuenta y tres se realizaron en el Puente Internacional de Rumichaca y treinta y dos en el Destacamento de Yahuarcocha.

4.1.7.4- En lo relacionado con las sanciones a las infracciones aduaneras; cabe señalar que de acuerdo con el Art. de la Ley Orgánica de Aduanas, corresponde a los jueces sancionar los delitos aduaneros con la pena de prisión de dos a cinco años. Lamentablemente los casos que se hallan en la función judicial de Tulcán no han sido sancionados a los autores o responsables de esta clase de delitos, por lo tanto esta norma es simplemente un enunciado legal que en la práctica no es aplicada. En cambio en lo que tiene que ver con las infracciones administrativas esto es las contravenciones y faltas reglamentarias, si se está aplicando las sanciones por parte de la Corporación Aduanera Ecuatoriana, ya que de conformidad con el Art. 89 de la Ley Orgánica de Aduanas, la sanción para las contravenciones es el 10% del valor CIF de las mercancías, especialmente cuando los Importadores o Agentes del Comercio Exterior incurren en una de las causales previstas en el Art. 88 del mismo cuerpo legal, a excepción del literal c) cuya multa es de \$

525, 78. Y las faltas reglamentarias con multa de \$ 26, 28 de conformidad con el Art. 91 de la Ley Orgánica de Aduanas, cuando incurren en las causales previstas en el Art. 90 de la Ley Orgánica de Aduanas, cuyos valores son depositados en la Cuenta Única del Tesoro Nacional.

4.1.7.5.-Para reducir el número de las infracciones aduaneras en el Distrito Tulcán, se debe crear programas educativos en las escuelas, colegios y universidades; a fin de que las nuevas generaciones tengan conciencia de la cultura tributaria, de igual forma implementar cursos, seminarios, charlas a los comerciantes formales e informales de Tulcán para promover y difundir los procedimientos o mecanismos de importación y exportación de las mercancías y productos desde las fronteras, con el objeto de que cumplan con los trámites aduaneros y cancelen los tributos al Estado. También se debe organizar jurídicamente a los comerciantes informales, mediante asociaciones comerciales e industriales, empresas o cooperativas para que sus actuaciones estén estrictamente amparadas en la ley, de tal forma que constituyan un ejemplo de trabajo y dignifiquen a sus familias y al país. Qué el Estado propicie las operaciones de Comercio Exterior y deje de poner trabas a quienes legalmente están operando, es decir implemente una política de incentivos económicos y tributarios como lo hacen otros países de América Latina y el mundo, de tal manera que la producción nacional garantice la creación de fuentes de empleo, genere bienestar a los operadores del comercio exterior, facilite y otorgue créditos a intereses bajos y razonables para que crezca la economía local y nacional. De igual forma se controle con mayor efectividad el contrabando en la frontera norte, con personal técnico, capacitado, honesto y profesional. Qué los jueces competentes en esta materia sancionen los delitos aduaneros con todo el rigor de la ley, a fin de dejar un precedente jurídico y no permitir la evasión tributaria aduanera.

4.1.7.6.-Para concienciar a la ciudadanía sobre la importancia de la cultura tributaria, las autoridades locales encargadas del control del comercio exterior

deben difundir mediante los diferentes medios de comunicación social de la ciudad de Tulcán, los requisitos y procedimientos para efectuar la importación y exportación de productos y mercancías hacia y desde Colombia. Informar sobre las normas, reglamentos, resoluciones y disposiciones administrativas vigentes. Solicitar a los ciudadanos de Tulcán la obligatoriedad de pagar los tributos al fisco y los beneficios del mismo. Informar sobre los riesgos y peligros que conlleva el cometimiento de una infracción aduanera y sus consecuencias legales, sociales y económicas.

4.1.7.7.-Para mejorar las condiciones sociales y económicas de los comerciantes del Distrito Tulcán, las autoridades locales y nacionales deben crear las condiciones jurídicas y económicas a través de un modelo competitivo para la inversión de capitales extranjeros y nacionales; a fin de crear empresas que generen fuentes de empleo para que el país y las regiones puedan ser más competitivas y poder exportar sus productos, de esta forma evitar los desfases en la balanza comercial y mantener estable la inflación que son dos factores negativos para la economía nacional y así mejorar la calidad de vida de los ciudadanos.

4.1.7.8.-Se debe crear un cambio de mentalidad nacional y local a través de la cultura y la educación para posteriormente trasladarnos a las áreas de la ciencia y la tecnología, mejorar la utilización de nuestros recursos puesto que producir y comercializar es sinónimo de riqueza, trabajo y competitividad.

4.2 DISCUSION DE LOS RESULTADOS

4.2.1.-De lo que se ha comprobado en muchos casos, las mercancías ilegales ingresan camufladas con las mercancías importadas legalmente, es decir con las declaradas ante la aduana y cumpliendo con las formalidades, acto que se realiza en los medios del transporte internacional y que pocas veces son detectadas y aprehendidas por los organismos de control y puestos a órdenes

de las autoridades administrativas para ser sancionados de acuerdo con la ley. Tampoco son puestas a órdenes de las autoridades judiciales, por cuanto son amenazados y cuestionados por los representantes del transporte pesado del Carchi, con el argumento que se está atentando contra los convenios internacionales y el derecho al trabajo.

4.2.2.-Por lo general estas mercancías pasan por desapercibidas ya que los miembros encargados del control dejan pasar por alto, en muchos casos son de mutuo acuerdo con los propietarios de las mercancías y los medios del transporte, esta acción se denomina la legalización del contrabando.

4.2.3.-Cabe indicar que las infracciones aduaneras se cometen también en las operaciones de Tránsito Aduanero Internacional (DTAI), entre los países miembros de la Comunidad Andina, que son parte de los convenios y tratados internacionales, es decir; las infracciones nacen en los países de partida, las mercancías son transportadas camufladamente en los vehículos de transporte e ingresan a las aduanas de destino en contenedores que se hallan precintados o en carga suelta y consolidada, ya que la mayoría de ellas no son inspeccionadas en la aduana de paso o de ingreso. Es necesario indicar que cuando se llega a determinar el lugar de la infracción, se debe considerar que estas acciones se han cometido en el país miembro donde se comprobó y se debe poner a órdenes de las autoridades competentes para las sanciones respectivas, en cambio cuando las mercancías no son presentadas a la aduana de paso de frontera o de destino, según sea el caso, dentro del plazo establecido por la aduana de partida se considera que la infracción se ha cometido en el territorio del país miembro y deben ser sometidas a las sanciones administrativas o judiciales a que haya lugar de conformidad a esa legislación, sin embargo de ello la Comunidad Andina de Naciones, aprobó la Decisión Nro. 467 en la que establece las infracciones y el régimen de sanciones para los transportistas autorizados del transporte internacional de mercancías por carreteras, para ello el capítulo II de las sanciones y

clasificación de las infracciones nos determina una categoría de las sanciones aplicables tanto para transportistas autorizados como para transportistas por cuenta propia, y que son:

- a).- Amonestación escrita.
- b).- Suspensión de las autorizaciones.
- c).- Cancelación de autorizaciones.

Para efectos de las sanciones las infracciones se clasifican en:

- a).- Gravísimas.
- b).- Graves.
- c).- Leves.

Para la aplicación de las sanciones se tiene en cuenta la gravedad del hecho, su incidencia en la prestación del servicio, las circunstancias que lo rodean y los antecedentes del infractor.

Dentro de las infracciones o contravenciones gravísimas son las siguientes:

4.2.4.-Efectuar operaciones de transporte internacional por cuenta propia mediante retribución, o que los bienes a transportar no sean de su propiedad o para su consumo o transformación.

4.2.5.-Efectuar transporte local en uno de los países miembros diferente a su país de origen.

4.2.6.-Efectuar transporte internacional de mercancías por carretera con vehículos no habilitados, salvo lo previsto por el artículo 74 de la Decisión 399.

4.2.7.-El uso ilegal de los documentos de transporte Internacional de mercancías.

4.2.8.-Presentar documentos de transporte Internacional falsos o que contengan información falsa.

4.2.9.-Realizar transporte internacional de mercancías por carretera con el certificado de habilitación de otro vehículo.

Las infracciones o contravenciones graves son las siguientes.

4.2.10.-Efectuar transporte Internacional de mercancías por carretera utilizando vías o cruces de frontera no autorizados.

4.2.11.-realizar operaciones de transporte internacional de mercancías por carreteras sin tener Póliza Andina de Seguro de Responsabilidad Civil y Anexo de Accidentes Corporales para tripulantes, o con ella vencida.

4.2.12.-No acreditar ante los organismos nacionales competentes de transporte, el representante legal de la empresa con su nombre, domicilio y teléfono.

4.2.13.-Efectuar trasbordo de mercancías sin que conste en la Carta Porte Internacional de Mercancías por Carretera (CPIC) salvo fuerza mayor o caso fortuito.

4.2.14.-Prestar el servicio de transporte internacional de mercancías por carretera sobre pasando el límite de pesos y dimensiones de los vehículos acordados por los países miembros.

4.2.15.-Efectuar transporte internacional de mercancías por carretera sin portar los permisos especiales para las mercancías peligrosas, así como para las cargas que por dimensiones y pesos lo requieran.

4.2.16.-Efectuar transporte internacional de mercancías sin estar amparado en la Carta de Porte Internacional por Carretera, (CPIC), Manifiesto de Carga Internacional (MCI) o Declaración de Tránsito Aduanero Internacional., en este último caso cuando se trate de una operación realizada bajo el régimen de transito aduanero internacional.

4.2.17.-Presentar Carta de Porte Internacional por Carretera y Manifiesto de Carga Internacional con datos contradictorios.

4.2.18.-Realizar transporte internacional de mercancías por carretera con el Certificado de Habilitación vencido o con información contradictoria.

4.2.19.-Prestar el servicio de transporte complementario de encomiendas y paquetes postales.

4.2.20.-Efectuar transporte local en su propio país con vehículo matrícula extranjera.

Las infracciones o contravenciones leves, son las siguientes:

4.2.21.-No notificar al organismo nacional competente de transporte las reformas que se introduzcan en los estatutos de la empresa y se afecten el certificado de idoneidad.

4.2.22.-Realizar operaciones de transporte internacional sin importar el original del Certificado de Habilitación.

4.2.23.-No acreditar la realización de los programas de capacitación permanente a los tripulantes de los vehículos habilitados.

4.2.24.-Suspende el servicio del transporte internacional de mercancías por carretera, sin comunicarlo al organismo nacional competente de transporte del país de origen, con quince días calendario de antelación.

4.2.25.-No presentar a las autoridades nacionales competentes de transporte la información necesaria para la elaboración de la estadística semestral respecto de las mercancías transportadas y viajes efectuados.

Las infracciones gravísimas dan lugar a la cancelación de las autorizaciones y las graves originan la suspensión de las autorizaciones por un periodo de 30 días a 180 días calendario, Las infracciones leves dan lugar a la aplicación, la primera vez, amonestación escrita, la segunda vez, a la suspensión de las autorizaciones por un periodo de 10 días a 29 días calendario.

4.2.26.-Es importante indicar que la Secretaría General de la Comunidad Andina, presentó un informe jurídico sobre el documento SG/ Propuesta 110/ Rev. 4 del Régimen Andino sobre el fraude Aduanero, en la cual se pone de relieve la cooperación y la asistencia mutua entre las administraciones Aduaneras nacionales, que en el plano internacional son un instrumento útil para alcanzar diversos objetivos de los países miembros, especialmente para aplicar sanciones al fraude fiscal y el contrabando intraandino, debiendo existir una interconexión electrónica de las Aduanas de la Comunidad Andina de Naciones, por lo que este tema es aún motivo de análisis y aprobación del Comité Andino de Asuntos Aduaneros de la Comunidad Andina de Naciones.

4.2.27.-Existe un menor número de ciudadanos de otras provincias del país, como de Imbabura, Pichincha, Cotopaxi y Tungurahua que ingresan de manera ilegal ciertas mercancías que son requeridas en los mercados internos del país, especialmente, ropa, zapatos, hebillas, broches, telas, monturas, herrajes, carteras, bolsos de cuero, medicamentos, productos para el agro, cosméticos, perfumes, material quirúrgico y odontológico, licores,

cigarrillos, accesorios de teléfonos, reproductores de sonido e imagen, repuestos de vehículos, frutas como naranjas, papayas, tomates, granadillas, papas etc., y salen del país otros productos como arroz, azúcar, plátano, tomate de árbol y tomate riñón, cebolla, yuca, huevos, limones, aguacate, ganado, abonos químicos, cemento, harinas, alimento de animales .etc., y sobre todo derivados del petróleo como son el gas, la gasolina, el diesel y toda clase de víveres de la canasta básica familiar, mercancías que indudablemente son requeridas por la demanda de alimentos en los pueblos fronterizos, pero que obligatoriamente tienen que pagar los impuestos a las importaciones y utilizar las vías habilitadas para el comercio formal para contribuir con los ingresos fiscales, sin embargo no existe las facilidades por parte de ciertas instituciones del Estado, como Agro Calidad que pone trabas a la importación de productos agrícolas, no entrega oportunamente los permisos fitosanitarios, lo que da lugar a que los informales ingresen los productos por caminos no habilitados y causando una evasión tributaria claramente identificada en el Cantón Tulcán.

4.2.28.-También el ilícito de los combustibles genera un tremendo perjuicio al Estado Nacional, indudablemente cuantiosas ganancias para los contrabandistas, esto se debe al subsidio que tiene nuestro país a los derivados del petróleo. El caso del gas por ejemplo el cilindro doméstico de 15Kgs se lo adquiere en el Ecuador a un costo de U\$ 1.60,00 en cambio en Colombia se vende en U\$ 16,00, se calcula que en la Ciudad de Ipiales consumen alrededor de 50.000 cilindros de gas mensual, por esta diferencia el Estado Ecuatoriano deja de percibir la cantidad de U\$ 3`840,00 anuales.

4.2.29.-En referencia a la gasolina extra en el año 2007 el precio de compra venta, fluctúa entre U\$ 0.90 y U\$ 1,00 por galón, ya que en Ecuador se vende a U\$ 1,45,00 mientras que en Colombia se vende U\$ 2.50,00 y el diesel es similar. Lo que va del año 2006, en el primer trimestre en la Provincia del Carchi se ha vendido 13.7 millones de galones por concepto de estos rubros, el

22% comprende al comercio ilícito, 11% a los industriales y 8% servicios de taxis, es decir que dentro del comercio informal se estaría vendiendo alrededor de 5.7 millones de dólares.

4.2.30 .-En el cordón fronterizo del Cantón Tulcán, se ha detectado aproximadamente unos 30 pasos ilegales por donde trafican toda clase de mercancías, desde aves, animales, frutas, leche hasta precursores químicos, armas, drogas, combustible y materiales explosivos; y que resulta difícil para los organismos de control vigilar a tiempo completo todos estos sectores como son: El Carmelo, el Frailejón, la Esperanza, la Estrellita, La Calle larga, Urbina, La planta Eléctrica, la Magdalena, Las Cuatro esquinas, el Charco, Río Carchi, Tufiño, Chical, El Chiles, la Pintada El Chochal, la Envidia, la Florida, Maldonado, Tobar Donoso, El Brinco, Santa Bárbara, sector de Cartagena, sector Angas mayo, Las Aguas hediondas, sector el Arenal, San Juan, las Peñas Blancas, sector el Capulí y el sector del Puente de Palo.

4.2.31.-Por estos caminos o trochas transitan personas que se dedican al contrabando de todo tipo de mercancías y que en muchos de los casos los miembros encargados del control, han tenido fuertes enfrentamientos inclusive con armas de fuego, ya que los cacharrereros tratan de defender sus pertenencias y precautelar sus intereses económicos. La gran mayoría de personas dedicadas a esta actividad ilícita, han llegado a enriquecerse y a ocupar un espacio importante en el contexto social, lamentablemente las autoridades de control de la ciudad de Tulcán no aplican la ley en sentido general y con todo el rigor, es decir que a los pequeños infractores les aplican todo el peso de la ley, mientras que a los grandes capos del contrabando jamás les detienen, peor aún sancionarles, ya que estos tienen influencia política y económica, es así como actúan las autoridades de control en nuestra provincia perjudicando los intereses fiscales.

4.2.32.-Se sabe y se conoce que los capos del contrabando jamás son detenidos, primeramente por que ingresan sus productos cuadrando, término conocido por los contrabandistas para arreglar previamente con los miembros del Servicio de Vigilancia Aduanera; mientras que los pequeños comerciantes que por circunstancias sociales y falta de trabajo intentan ingresar pequeñas cantidades de productos terminados y naturales para su sobre vivencia posiblemente para ganarse unos pocos centavos son aprehendidos, enjuiciados y sancionados penalmente, por lo que considero necesario que entren en vigencia las leyes fronterizas Colombo Ecuatoriano, se cumplan los convenios binacionales, que se de una verdadera integración entre ambos países especialmente en los ámbitos comerciales, industriales, culturales, de salud, educación, vivienda, servicios de energía, telecomunicaciones, saneamiento ambiental, infraestructura económica, producción e intercambio de bienes y servicios, a fin de que los pueblos fronterizos puedan desarrollarse recíprocamente, conforme lo plantea el Doctor Mario Said Lamk Valencia, en su obra *“Ley de Fronteras una vía hacia el desarrollo donde los convenios de cooperación binacional pueden ser fundamentales para normar las actividades comerciales entre las dos naciones, especialmente a través de regímenes especiales, en materia de legislación Tributaria, inversión, transporte, turismo, educación, salud, seguridad social , comercial y aduanera, de igual forma lo plantea el Dr. Luis Moreno Guerra, Ex Secretario Ejecutivo de la Comisión de Vecindad por el Ecuador, recogido en el Folleto Nro. 1 de la Comisión de Vecindad para la integración fronteriza del 23 de agosto de 1993”*.²⁶

4.2.33.-Lamentablemente la población tulcanena por su ubicación geográfica fronteriza contrasta con el comercio informal que se producen como es natural

²⁶ LAMK VALENCIA Mario. Ley de Fronteras. Edición Enlace editores Ltda. Pág. 67 y 69

MORENO GUERRA Luis. Comisión de Vecindad Colombo Ecuatoriano. Folleto I.1993. Pág. 39,40,41,42,43.

por la recesión y los conflictos que atraviesan los dos países, además el diferencial cambiario que permite en determinados momentos comprar productos a Colombia y en otros casos vender nuestros productos, transacciones que deben ser dentro del marco de las relaciones bilaterales y con estricto apego a las leyes comerciales, tributarias y aduaneras de cada país miembro y las Decisiones de la Comunidad Andina, no debe existir sectarismos ni privilegios de ninguna naturaleza, ya que todos estamos en el deber de pagar los tributos fiscales; por su puesto que algunos están mal acostumbrados a traficar y contrabandear mercancías, ya que obtienen recomendaciones de autoridades locales y nacionales, otros por circunstancias sociales, familiares y políticas, en el mayor de los casos difícilmente las autoridades de control pueden contradecir a las disposiciones emanadas por los órganos superiores para hacer cumplir la ley.

4.2.34.-Los movimientos de capitales en el mercado fronterizo propician grandes fluctuaciones en la cotización del peso, ya que es un mercado pequeño imperfecto, razón por la cual ha ido creciendo el comercio informal (contrabando) al igual que otras causas sociales como son la exclusión y la desigualdad social, debilidad institucional, la inseguridad de vecindad en una zona de conflicto, gravámenes arancelarios, reglamentaciones, prohibiciones y corrupción en todos los estamentos públicos y privados, a esto sumado la diferencia cambiaria, los precios de los combustibles y los impuestos gravados a los productos por cada uno de los gobiernos son características de las ciudades fronterizas que permiten el crecimiento desordenado y conflictivo de las relaciones comerciales.

4.2.35.-De acuerdo a estudios realizados en el Cantón Tulcán dentro de la Provincia del Carchi, el monto que alcanza el comercio informal es similar al total de los presupuestos de inversión de los seis Municipios de la Provincia del Carchi, los mismos que ascienden a la cantidad de diez millones de dólares.

4.2.36.-Debo indicar que el contrabando en el Cantón Tulcán se halla organizado, se encuentran al frente grandes contrabandistas quienes manejan fuertes cantidades de dinero y volúmenes altos de mercancías. Bajo el mando de estos capos del contrabando operan pequeños informales o mulas que diariamente están traficando, para ello utilizan toda clase de vehículos e inclusive se han organizado y han formado asociaciones de contrabandistas especialmente de gas y gasolina, son quienes diariamente trafican por los caminos no habilitados para las actividades ilícitas

4.2.37.-En relación a las otras infracciones aduaneras, como son las contravenciones y faltas reglamentarias, se nota un significativo incremento en el Distrito de Tulcán, situación que ha dado lugar a que se incrementen las recaudaciones aduaneras en los años 2006 y 2007 alrededor de un 20% con relación a los otros años, ya que ésta facultad de sancionar las contravenciones y faltas reglamentarias están legalmente asignadas por mandato legal a la administración aduanera, quien toma en cuenta las causas previstas en los artículos 88, 89, 90 y 91 de la Ley Orgánica de Aduanas para su aplicabilidad. Por ejemplo en el año 2004, hubieron dos mil doscientas veinte y tres contravenciones aproximadamente, en el año 2006 se dieron tres mil trescientas contravenciones aproximadamente, en el año 2007 en cambio se dieron cinco mil contravenciones aproximadamente. En las faltas reglamentarias en el año 2004, se dieron unas seis mil cuatrocientas faltas, en el año 2006 se dieron unas siete mil faltas y en el año 2007 se dieron unas siete mil trescientas faltas aproximadamente.

4.2.38.-Por otro lado los valores concernientes a remates de las mercancías declaradas el decomiso definitivo, decomiso administrativo, abandono expreso y abandono tácito son muy importantes para incrementar las recaudaciones en el Distrito Tulcán, a pesar de ser pequeñas cantidades y valores bajos estos rubros son importantes para mejorar las recaudaciones

fiscales, de igual forma los valores que se recaudan por concepto de venta directa de los productos perecibles y de fácil descomposición incrementan los valores recaudados y que son depositados en la Cuenta Única del Tesoro Nacional. De efectuarse un verdadero control en todo el cordón fronterizo y realizar las capturas de mercancías de mayor valor y significación el Estado Ecuatoriano percibiría un altísimo porcentaje de ingresos económicos por estos conceptos.

4.2.39.-Personalmente considero que el Estado Ecuatoriano podría recibir mayores ingresos fiscales, si las personas toman conciencia del pago de los tributos generados por la importación y exportación de mercancías, serviría enormemente para robustecer las cuentas fiscales, pero lamentablemente desde las más altas esferas del poder político existe corrupción, fuertes evasiones tributarias, malversación de fondos públicos, despilfarros económicos dentro y fuera del país, enriquecimiento ilícito y peculado etc., actos que desmotivan y crean desconfianza en la ciudadanía para pagar sus impuestos o tributos, por que existe el mal ejemplo de las propias autoridades gubernamentales, más aún cuando los jefes de control aduanero permiten por debajo el ingreso de mercancías de dudosa procedencia. También afecta económicamente al fisco las llamadas exenciones que se encuentran previstas en la Ley Orgánica de Aduanas, del cual se aprovechan muchos ciudadanos, instituciones y funcionarios públicos para ingresar mercancías exentas del pago de tributos. No es justo que los funcionarios encargados de las recaudaciones realicen ingentes esfuerzos para mejorar las recaudaciones tributarias, mientras que por otro lado los funcionarios del gobierno central realizan gastos desmedidos e innecesarios causando un desequilibrio fiscal, claro al final de cuentas quien paga las consecuencias de los malos manejos económicos es el pueblo, y los gobiernos para poder cubrir estos déficit o huecos fiscales se ven obligados a efectuar préstamos a la banca internacional para luego aplicar las típicas recetas de ajuste económico, incrementando los impuestos a través de las llamadas reformas tributarias y

poniendo restricciones o trabas al comercio exterior, como sucede en la actual política económica del Gobierno Nacional.

4.2.40.-Las infracciones aduaneras, se presentan justamente por que los comerciantes o las personas que se dedican a importar o transportar mercancías del vecino país de Colombia, inobservan los procedimientos aduaneros y tributarios previstos en nuestra legislación, especialmente en la Ley Orgánica de Aduanas, el Código Tributario, los convenios internacionales y otras disposiciones de carácter administrativas. Es importante indicar que esta situación se presenta dadas las condiciones geopolíticas, comerciales y económicas de los pueblos fronterizos, ya que el Distrito de Tulcán se relaciona con el Distrito de Ipiales, cuya actividad principal es el comercio binacional, es decir el intercambio de productos entre ambos pueblos, sin embargo esta actividad está regulada por las leyes de cada país, donde los comerciantes, los importadores y exportadores deben observar los procedimientos aduaneros y tributarios, a fin de que su actividad no se vea involucrada en un delito aduanero, tomando en cuenta que entre los dos países existen diferencias en los factores económicos y de producción, ya que Colombia nos supera en un 50% con relación PIB por su capacidad productiva, y en nuestro país desde que se aplicó la dolarización los insumos y la oferta de mano de obra vino a encarecer la producción nacional, por lo que nuestro país ha reducido las exportaciones y ha incrementado las importaciones, a las cuales tienen que pagar los aranceles al comercio exterior, estos impuestos inciden en los costos de los productos terminados a los que el consumidor esta obligado a pagar al final. Lamentablemente al existir productos de mejor calidad y con bajos precios en el vecino país de Colombia, los comerciantes y consumidores buscan las formas más fáciles de adquirir e ingresar sus productos al país, utilizan en muchos casos los procedimientos legales para esconder determinadas mercancías en los tramites de importación, y esto con el aval o visto bueno de funcionarios y directivos de las instituciones encargadas del control aduanero, y en otros casos utilizan los mecanismos

ilegales especialmente los documentos falsos para inducir a error a las autoridades de control, utilizan las vías no habilitadas para el comercio formal. Es importante indicar que los presuntos infractores se valen de todos los mecanismos para lograr ingresar o sacar los productos del país; a costa inclusive de su propia vida.

4.2.41.-En el Distrito de Tulcán, en los 32 pasos clandestinos que existen transitan mercancías de dudosa procedencia y de prohibida importación durante las 24 horas del día, a pesar de la presencia de los organismos de control como son el Servicio de Vigilancia Aduanera, el Ejército Nacional y Policía Judicial, que patrullan y vigilan la salida y entrada de mercancías de ambos países, sin embargo de ello fluyen las mercancías con facilidad, posiblemente por que los organismos no cuentan con los suficientes implementos o materiales de logística para realizar un eficiente trabajo por estos lugares de alto riesgo. Es importante indicar que la Gerencia Distrital de Aduanas Tulcán, en estos últimos cinco años ha combatido en la medida de sus posibilidades las infracciones aduaneras especialmente los ilícitos aduaneros como lo hemos indicado de manera porcentual en el presente trabajo, a pesar de ello no ha existido la colaboración de las autoridades judiciales para aplicar rigurosamente las sanciones aduaneras como lo determina el Dr. Luis Luna Osorio, en su obra “Proyección del Ecuador hacía el Mundo 2007-2020, que existe impunidad en los delitos aduaneros en nuestro país” ²⁷

4.3.-OBSERVACIONES:

4.3.1.-Sobre las infracciones aduaneras, un alto porcentaje de la población que se dedica al comercio exterior, desconocen los procedimientos aduaneros y tributarios por su complejidad; razón por la cual no realizan sus declaraciones

²⁷ LUNA OSORIO Luis. Proyección del Ecuador hacia el Mundo 2007-2020. Edición Pudeleco 2007. Pág. 506.

conforme lo dispone la Ley Orgánica de Aduanas, es decir que el importador para importar sus productos debe cumplir con los requisitos exigibles, caso contrario la administración aduanera no le da trámite, por esta razón la mayor parte de los comerciantes prefieren evadir los tributos e ingresar las mercancías por lugares no habilitados.

4.3.2.-La falta de educación y capacitación en materia aduanera y tributaria hace que algunos comerciantes arriesguen sus pequeños capitales, pero para ello el Distrito de Aduanas Tulcán; implementó un sistema de pago de tributos denominado DAS (Declaración Aduanera Simplificada), con el fin de que los pequeños comerciantes que traen productos con valores inferiores a los dos mil dólares (U\$ 2.000,00) cancelen sus impuestos en las oficinas de la aduana en Rumichaca, en esta dependencia se presenta la factura comercial y le calculan los derechos arancelarios previo aforo de la mercancía, se cancela los tributos y le entregan el respectivo recibo con el cual puede ingresar la mercancía interior del país.

4.3.3.-Entre Ecuador y Colombia han suscrito algunos convenios binacionales para el transito de mercancías, personas y vehículos, los mismos que en el desarrollo de esta tesis lo hemos señalado.

4.3.4.-El tratadista Mexicano Godoy Norberto, hace una distinción conceptual, respecto al Art. 71 del Código Tributario Mexicano, que define a las Infracciones Tributarias como *“toda acción u omisión que importe violación de normas tributarias de índole sustancial o formal, constituye infracción punible en la medida y con los alcances establecidas en este código y en las leyes especiales.”*²⁸

²⁸ GODOY J. Norberto. Teoría del Derecho Tributario Mexicano. Edición-Depalma-1992.Pág 15,17 y 33

4.3.5.-El tratadista Giulanni Fouronge, nos indica *“que basta la objetividad de la trasgresión para que exista infracción punible”* y Fernández Lalanne reitera esta idea al señalar que basta *“la mera posibilidad de un perjuicio para el fisco y es suficiente el simple incumplimiento de un recaudo establecido por las leyes de control aduanero, para que el hecho sea punible”*.²⁹

²⁹ FERNÁNDEZ LALANNE Pedro. Procedimientos Penales Aduaneros. Edición-Depalma-Buenos Aires. 1996. Pág.

CAPITULO V

5.-SOLUCION VIABLE Y FACTIBLE

Considero como alternativas de solución y viables al problema de las infracciones aduaneras especialmente del delito aduanero las siguientes:

5.1.-Qué las autoridades locales encargadas del control en la frontera como es la Corporación Aduanera Ecuatoriana, mediante el Personal del Servicio de Vigilancia controlen los pasos ilegales las 24 horas del día, contando con el suficiente número de elementos uniformados y armados para poder contrarrestar y hacer frente a las bandas organizadas de comerciantes informales que operan en la frontera, y con el apoyo del personal de la Policía y el Ejército Nacional para conjuntamente realizar operativos y patrullajes que impida el ingreso y salida de mercancías de nuestro país.

5.2.-Que la Asamblea Nacional realice verdaderas reformas a la Ley Orgánica de Aduanas, especialmente a los Art. 86 y 87 de la LOA, acoplando las normas aduaneras al nuevo ordenamiento jurídico penal, para que les permita a los fiscales y jueces actuar con mayor efectividad.

5.3.-Que las autoridades judiciales apliquen todo el rigor de la ley contra los infractores aduaneros, como lo hacen las autoridades administrativas con las contravenciones y faltas reglamentarias, ya es hora que los señores jueces sancionen con penas de prisión el delito aduanero ya que por el momento no existe un solo preso por esta causa en el Centro de Detención de Tulcán, y de esta forma evitar que los ciudadanos y comerciantes informales continúen perjudicando al Fisco y estos hechos queden en la impunidad.

5.4.-Que las autoridades gubernamentales como es la Corporación Aduanera Ecuatoriana, el Ministerio de Relaciones Exteriores, la Gobernación del Carchi, La Dirección Nacional de Hidrocarburos, realicen campañas de concienciación a través de los medios de comunicación social, la entrega de afiches, trípticos y folletos sobre los riesgos y peligros que conlleva esta clase de delitos, para que la ciudadanía piense dos veces antes de cometer.

5.5.-Solicitar a las autoridades locales y nacionales que hagan respetar los acuerdos y convenios internacionales, especialmente de la Comunidad Andina de Naciones (CAN), referente al tráfico de personas, mercancías y medios de transporte.

5.6.-Se debe crear la Unión Aduanera Latinoamericana, basado en una sola normativa legal, con aranceles comunes entre los países miembros y de ser posible una sola moneda al igual que la Unión Europea, para facilitar las relaciones comerciales entre los países de la región.

CAPITULO VI

CONCLUSIONES.

Después de haber analizado a profundidad sobre la problemática del comercio formal e informal transfronterizo entre las vecinas repúblicas de Ecuador y Colombia, se ha llegado a las siguientes conclusiones:

- Por la falta de conocimiento de las normas y procedimientos aduaneros cometen graves errores que son sancionados administrativamente y judicialmente. En varias oportunidades se ha detectado casos de subfacturación en las importaciones y exportaciones de mercancías lo que podría presumirse el delito de lavado de dinero, situación grave para las autoridades encargadas de realizar las investigaciones sobre estos casos, por lo que considero urgente un programa de capacitación a las personas involucradas en las actividades comerciales y económicas de la Ciudad de Tulcán y la Provincia del Carchi; con el objetivo de lograr un cambio de mentalidad y que tengan conciencia tributaria, y de esta forma beneficiar las recaudaciones fiscales locales y nacionales que son utilizadas en programas de desarrollo social del país, así se evitaría una serie de inconvenientes como son las acciones legales en su contra, la pérdida de las mercancías, su descapitalización en la inversión y sobre todo los problemas sociales y económicos que se presentan por estos actos delictivos que son sancionados drásticamente por las respectivas autoridades.
- Por otro lado, quienes pretenden ingresar los productos de manera ilegal, clandestina y burlando los controles de vigilancia en todo el cordón fronterizo, se exponen a muchos riesgos, sobre todo a ser detenidos, apresados y sancionados con penas de prisión, el decomiso de sus mercancías y los medios de transporte, por lo que los

comerciante ilegales deberían reflexionar sobre el daño que se hacen y que generan graves conflictos sociales, deberían buscar información técnica y jurídica para poder emprender correctamente en sus actividades comerciales.

- Se conoce que una gran parte de la población comercial de Tulcán, incurre en delitos aduaneros, por cuanto consideran que es una forma fácil de obtener mayores ganancias, especialmente con el tráfico de mercancías que ingresan y salen del país sin cumplir ninguna formalidad, inobservando los procedimientos aduaneros y tributarios previstos en nuestra legislación nacional.
- El volumen del ilícito aduanero existente en Tulcán, dado su carácter de tráfico ilegal, resulta imposible cuantificar con precisión, no obstante mediante encuestas, entrevistas y verificación de datos y documentos aduaneros se ha podido establecer que en Tulcán existe aproximadamente un 10% de evasión tributaria aduanera, tomando en cuenta como base las recaudaciones realizadas por la Corporación Aduanera Ecuatoriana durante los años 2006 y 2007, esto es aproximadamente la cantidad de diez millones de dólares americanos al año, ya que en el año 2006 la recaudación en el Distrito de Aduanas Tulcán fue de noventa y siete millones doscientos sesenta y cinco mil seis cientos sesenta y dos dólares americanos (US\$ 97, 265, 662.72) y en el año 2007 fue de ciento once millones doscientos noventa y cuatro mil trescientos quince dólares americanos (US\$ 111, 294,315.60).
- Es conocido por las autoridades de la Provincia del Carchi, que los ilícitos aduaneros se cometen en su mayor parte por los caminos no habilitados, sin embargo se realizan controles escasos, muchos de ellos son acordados y anticipados por las propias autoridades de control, también existe una deficiencia en el control de las mercancías que

ingresan a territorio nacional a través de los medios de transporte especialmente por el Puente Internacional de Rumichaca, lugar donde se debe ejercer un mayor y exhaustivo control por parte del Servicio de Vigilancia Aduanera.

- No se aplican las disposiciones previstas en los convenios transfronterizos, suscritos entre el Ecuador y el vecino país de Colombia, ya que los ciudadanos comunes y los comerciantes propiamente dichos están en el deber de cumplir con lo dispuesto en los Convenios Internacionales, especialmente lo acordado en el Reglamento Transfronterizo de Esmeraldas, suscrito por los dos países el 18 de abril de 1990 y que se refieren a las mercancías o productos de la canasta básica familiar, por ejemplo un ciudadano colombiano puede llevar a su país de origen alimentos hasta un monto de cuatro salarios mínimos mensuales, cuyo volumen no sobre pase el metro cúbico y el número de unidades no será mayor a dos, cuando su valor sea igual al de dos salarios mínimos mensuales. Mercancías que pueden cruzar la frontera sin cumplir con las formalidades aduaneras, de igual forma de Colombia hacia el Ecuador, por lo que las autoridades de control tienen el deber y la obligación de observar que se cumpla estrictamente este convenio binacional, si sobrepasan este valor los ciudadanos de ambos tienen la opción de presentar las facturas en las oficinas aduaneras hasta por un monto de dos mil dólares y cancelar los tributos legales, en cambio si estas mercancías superan los dos mil dólares deberán realizar la declaración aduanera con todas las formalidades que establece la ley de aduanas, caso contrario pueden ser decomisadas y puestas a órdenes de las autoridades aduaneras para el trámite legal correspondiente.
- Tampoco se respetan los acuerdos del transporte internacional, donde faculta a las unidades que realizan tránsito internacional de mercancías

abastecerse de combustible durante su trayecto en territorio nacional y al retornar a su país de origen, de igual forma deben cumplir los vehículos que ingresan para turismo y trabajo, puesto que los acuerdos de la Comunidad Andina de Naciones permite en estos casos cargar combustible, lo que si es prohibido es ingresar al país con el único objetivo de abastecerse de combustible y regresar nuevamente a su país de origen, esto sucede todos los días a vista y paciencia de las autoridades locales de la Ciudad de Tulcán, quienes no actúan con todo el rigor de la ley.

- Del análisis comparativo con otras legislaciones de América Latina, el ilícito aduanero es sancionado con penas de prisión, tomando como base los montos o los valores estipulados en la ley de cada Estado, por cuanto a partir de estos valores se consideran que existe un perjuicio económico al Fisco. También he comprobado que en cada país se aplican sanciones administrativas como son las multas y los decomisos de mercancías, por lo tanto podríamos decir que existe uniformidad en los procedimientos sancionatorios a las infracciones aduaneras en América Latina, con la simple diferencia que los montos o valores se hallan estipulados en las leyes de cada país para iniciar las acciones legales por el presunto delito aduanero o defraudación al Estado.

RECOMENDACIONES

- Se recomienda que los gobiernos de turno implementen en las escuelas y colegios programas educativos relacionados con las obligaciones tributarias, para que las futuras generaciones contribuyan al desarrollo del país a través de la cultura tributaria.
- Que las autoridades encargadas de impulsar el comercio exterior, en especial la Corporación Aduanera Ecuatoriana y el COMEXI realicen verdaderos programas o campañas de difusión, publicidad y concienciación acerca de los procesos de comercialización entre los pueblos fronterizos de Colombia y Ecuador, para lograr que la mayor parte de la población comercial del Cantón Tulcán, cumplan con los requisitos y formalidades legales previstas en nuestra legislación nacional.
- Qué el Ministerio de Relaciones Exteriores, elabore un proyecto de Ley de Fronteras entre Colombia y Ecuador, que contenga una serie de estímulos o beneficios en el ámbito económico, social, industrial, comercial, financiero y tributario de los dos países, de tal forma que permita el desarrollo futurista de la región. Por ejemplo para los inversionistas nacionales y extranjeros que instalen sus empresas en las provincias fronterizas, se les exonere del impuesto a la renta por un plazo de diez años, o se deje de cobrar los aranceles a las importaciones de materias primas, insumos, maquinarias en un plazo similar para de esta manera incentivar la inversión privada en las zonas fronterizas.
- Qué la Corporación Aduanera Ecuatoriana como la DIAN de Ipiales-Colombia, crucen sistemáticamente la información de las importaciones

y exportaciones binacionales a fin de evitar el ingreso ilegal de mercancías, homologar los procedimientos aduaneros, buscar alternativas de solución a los problemas comerciales fronterizos, organizar en asociaciones a los pequeños comerciantes, dar mayor facilidad a los trámites aduaneros, simplificar los procesos de importaciones y exportaciones, ampliar los puestos de control y los operativos conjuntamente para evitar y prevenir el delito aduanero o el contrabando de productos de dudosa procedencia en todo el cordón fronterizo.

- Qué las oficinas de Agro Calidad de Tulcán deje de poner obstáculos o trabas a las importaciones y exportaciones de los productos agrícolas y ganaderos de ambos países, que se convierta en un organismo técnico-asesor, facilitador y coordinador del comercio agrícola fronterizo.
- Qué la Corporación Aduanera Ecuatoriana, amplíe sus horarios de trabajo, especialmente los días feriados, sábados y domingos para dar mayor atención a los agentes del comercio formal.
- Qué el personal del Servicio de Vigilancia aduanera realice un mayor y efectivo control en las importaciones y exportaciones binacionales, realice operativos de inteligencia y una mayor presencia en los caminos no habilitados en el cordón fronterizo del cantón Tulcán, creando puestos de vigilancia permanentes.
- Qué el Servicio de Vigilancia Aduanera realice operativos o patrullajes de control en el cordón fronterizo del Cantón Tulcán, en especial en los caminos no habilitados para el comercio formal, en coordinación con otras instituciones del Estado, como es el Ejército Nacional, la Policía

Judicial y el Ministerio Público, para obtener resultados mucho más efectivos.

- Qué el sesenta por ciento (60%) de los comerciantes informales que operan en el Cantón Tulcán se afilien a la Cámara de Comercio de Tulcán, con la finalidad de realizar sus actividades comerciales de manera lícita y organizada.
- Qué la Corporación Aduanera Ecuatoriana, la Fiscalía de Tulcán y la Intendencia del Carchi, realicen cursos o campañas de capacitación a los comerciantes formales e informales, para que tomen conciencia de la importancia que tiene cumplir con sus obligaciones tributarias - aduaneras, sobre todo para prevenir el cometimiento de las infracciones aduaneras.
- Capacitar legal y técnicamente al personal del Servicio de Vigilancia Aduanera, a los señores Fiscales y Jueces Penales, ya que la mayoría de ellos no conocen acerca de la normativa aduanera y sus procedimientos, simplemente se basan en informes incompletos y ajenos a la verdad.
- El sistema aduanero se debe caracterizar por obtener el objetivo principal de maximizar la recaudación y evitar cualquier distorsión en los procedimientos, a fin de que garantice la credibilidad de la información, ya que esta medida tiende a conseguir que las mercancías que ingresan al país por Rumichaca se mantengan bajo el control aduanero, hasta el ingreso de los correspondientes derechos e impuestos, para que la introducción de mercancías sin ser presentadas en la aduana sean sancionadas mediante una adecuada infraestructura aduanera

fronteriza y mediante una correcta aplicación de las normas jurídicas y los métodos técnicos por parte del Servicio de Vigilancia Aduanera.

- Se deben crear otros puestos de control aduanero en el cordón fronterizo con Colombia y delimitar el ámbito geográfico, puesto que solamente existe un solo control en el Puente Internacional de Rumichaca, frente a treinta (30) pasos ilegales que están ubicados en el cantón Tulcán, por donde fluyen mercancías de contrabando y otras de alta peligrosidad como armas, municiones y explosivos, etc.
- Debe existir un control permanente sobre el tráfico comercial en Rumichaca, si es posible las 24 horas, puesto que las actividades comerciales con el vecino país son significativas, siendo prioridad uno la creación de un sistema moderno interconectado que facilite y registre el ingreso y salida de mercancías de ambos países, y de esta forma dar mayor agilidad a los tramites de nacionalización y mejorar sustancialmente las recaudaciones, para lo cual deben estar involucrados todos los agentes del comercio exterior, debe existir un sistema computarizado de valoración de mercancías en aduana, creando una base de datos generales de valores de importación, ya que esta base de datos tendría un carácter meramente orientativo que beneficiaría en una rápida recaudación y circulación del tráfico comercial fronterizo.
- La lucha al contrabando debe fundamentarse en dos ejes de acción: La acción inmediata sobre el tráfico ilegal de mercancías y la facilitación de los trámites aduaneros.

- Qué la Corporación Aduanera Ecuatoriana, reforme el instructivo del cobro del DAS en Rumichaca, por ejemplo si se presenta un caso que las mercancías son aprehendidas éstas deben ser nacionalizadas directamente hasta un monto máximo de cuatro mil dólares; el propietario de la misma puede acercarse a las oficinas aduaneras con sus facturas y cancelar los tributos y las multas respectivas si el caso amerita, pero para que tenga éxito este sistema de cobro se debería ampliar los servicios aduaneros en las poblaciones fronterizas de mayor incidencia comercial. Estoy seguro que con este cambio se va a crear conciencia tributaria y el Estado mejoraría sustancialmente sus recaudaciones fiscales, evitaría que los pequeños comerciantes o pobladores fronterizos sean detenidos y enjuiciados penalmente, agravando su situación personal y familiar, además los Fiscales evitarían realizar investigaciones de mínimas cuantías ya que en muchos casos no llegan ni siquiera a identificar a los autores del delito, hasta que exista una resolución judicial respecto de las mercancías éstas se deterioran y cuando son rematadas se encuentran en mal estado, consecuentemente el gran perdedor es el Estado, por que no se cumple con el objetivo principal de cobrar los tributos y mejorar las recaudaciones fiscales.
- En el ámbito aduanero no se trata de abarrotar las cárceles de pequeños comerciantes, por el contrario se trata de capacitar y preparar a los ciudadanos para que sean buenos contribuyentes, en casos extremos y de cuantías altamente significativas que afectan fuertemente las cuentas fiscales si deben intervenir los órganos judiciales, especialmente para los grandes capos del contrabando que jamás son detenidos. De este modo sería menor el problema para el Estado y se recaudaría mucho más tributos, ya que comerciantes y pobladores fronterizos lo que buscan es sobrevivir frente a una sociedad injusta, donde no existe fuentes de empleo, donde se palpa la pobreza y la

miseria, donde el Estado solo quiere reprimir y no busca alternativas de solución a los graves problemas que atraviesan las poblaciones fronterizas, ya que el Estado tiene el deber y la obligación de buscar el bienestar y el desarrollo de todos los pueblos y no agravar la situación social y económica de sus poblaciones.

- El Estado Ecuatoriano debe estimular las exportaciones nacionales, como lo hacen otros países del mundo, así por ejemplo el tratadista Argentino Oscar Ricardo Acebal, en su obra Técnicas de Exportación sugiere o propone tres estímulos básicos como son: 1.- “El Drawback, esto es la restitución de tributos total o parcial que gravaron las importaciones de mercancías”. 2.- “Los Reintegros que es la restitución total o parcial de importes pagados en concepto de tributo interiores”. 3.-“Los Reembolsos que es la restitución total o parcial de tributos interiores y pagados por la previa importación, de toda o parte de la mercancía que se exportare”.³⁰
- Debemos tomar en cuenta que una persona detenida agrava la situación social, económica y política de un país, en consecuencia el gobierno nacional está en el deber de garantizar un futuro seguro y promisorio para todos los habitantes, mejorando la educación, la salud, incentivando la inversión nacional y extranjera para crear fuentes de empleo, otorgar créditos con intereses bajos especialmente para proyectos productivos, apoyar al sector agrícola y ganadero del Cantón Tulcán y la Provincia del Carchi, crear industrias locales utilizando los productos y mano de obra local para satisfacer las necesidades del mercado nacional e internacional, realizar una distribución de las tierras productivas y otorgar ayuda técnica y financiera, capacitar a todos

³⁰ ACEBAL Oscar Ricardo. Técnicas de Exportación. Editores Rubinzal –Culzoni. 1991. Pág. 141, 142 y 143.

quienes deben cumplir con sus obligaciones tributarias como lo realiza el SRI, y de esta forma evitar tener una masiva población informal que a la larga van a poblar las cárceles del país, que son verdaderos antros de corrupción y universidades de perfeccionamiento del crimen, es decir; es el Estado culpable de la situación social y económica de la población ya que no busca alternativas de solución a los problemas sociales y económicos, por el contrario agrava la situación de quienes incurren por necesidad en esta clase de infracciones y van a parar a la cárcel donde obtienen otros conocimientos delictivos y salen expertos o profesionales de los delitos, ya que en nuestro país no existe un verdadero sistema de rehabilitación social que garantice al preso concienciar y enmendar su error y se reincorpore a la sociedad con otra mentalidad para buscar el bienestar de su familia y tener una mejor forma de vida, por el contrario regresa con mayor venganza y resentido en contra de la sociedad, consecuentemente pierde su condición humana y moral, por ello considero que el Estado debe despenalizar el ilícito aduanero cuyo valor FOB no exceda de cuatro mil dólares americanos y aplicar multas más fuertes a los grandes ilícitos o evasiones aduaneras como se aplica en otros países de América Latina y del mundo, conforme lo analizamos en líneas anteriores, y desde los cuatro mil dólares en adelante penalizar el ilícito aduanero en el Ecuador.

- En lo referente a los combustibles se debe abastecer a la Ciudad de Tulcán y la Provincia del Carchi con el cupo necesario de bombonas de gas y combustible tomando en cuenta el número de vehículos y de personas que conforman una familia.
- Subir los precios de los combustibles a valores reales o de costo de producción y dejar de subsidiar a costa de cualquier precio político,

puesto que allí nace la corrupción y el incentivo al cometimiento del delito.

- Qué los gobiernos nacionales dejen de poner restricciones a los productos importados por cuanto esa decisión incentiva a que exista mayor número de contrabandistas, ya que las prohibiciones permiten que los productos importados sean más caros en el mercado nacional y los comerciantes lo que hacen es ingeniarse un sinnúmero de formas o tácticas para poder ingresar las mercancías dolosamente al mercado nacional.
- En lo referente a la jurisdicción y competencia de los delitos aduaneros y tributarios considero que estos deben continuar siendo resueltos por el Tribunal Distrital Fiscal de conformidad con la Cuarta Disposición Transitoria del Código Orgánico de la Función Judicial, hasta que se nombren las salas especializadas en las Cortes Provinciales que integrará el nuevo Consejo de la Judicatura.

GLOSARIO DE TÉRMINOS.

Aduana.-La aduana es un servicio público que tiene a su cargo varias actividades o funciones que se vinculan con la entrada y salida de mercancías del país.

Acuerdo.-Es una convención entre estados para crear, desenvolver o modificar ciertas normas del derecho internacional. Ejemplo el Acuerdo de Cartagena.

Aprehender.- Coger, prender a una persona, o alguna cosa especialmente si es de contrabando.

Abogado.-Profesional del derecho que se dedica a defensor por escrito o verbalmente los derechos de los litigantes en los juicios o fuera de ellos y que están autorizados para ejercer por la ley de la Función Judicial.

Autoridad Judicial.-Comprende a los fiscales y jueces de la función judicial.

Aforo Físico.- Es el acto administrativo de determinación tributaria, mediante el cual la aduana reconoce físicamente las mercancías para establecer su naturaleza, cantidad, valor y clasificación arancelaria.

Acción Popular.-Es la facultada que otorga la LOA, a cualquier persona para denunciar ante la autoridad competente las infracciones aduaneras.

Ad. Valorem.-Es un prefijo con el cual se identifica a los tributos cuya base imponible está constituida por uno de los valores convencionalmente utilizados en el comercio internacional.

Allanamiento.-Es ingresar a una vivienda con autorización de una autoridad judicial. Art. 194 CPP.

Acción.-Es el poder jurídico de excitar o promover el ejercicio de la jurisdicción especialmente en el campo penal.

Almacén temporal.-Es la operación aduanera mediante la cual la aduana recibe, para la ejecución de las formalidades aduaneras correspondientes, las mercancías importadas o por exportarse en las bodegas indicadas en los manifiestos de carga o documentos que lo constituya por el propietario.

Autor Penal.-Persona que ha cometido un delito sea de manera directa o indirecta, sea aconsejando o instigando a otro para se cometa el delito.

Adulterar.-Viciar, alterar o falsificar alguna cosa.

Contrabando.-Delito tributario que consiste en la ilícita y clandestina, producción, cultivo y transporte, comercio nacional e internacional o tenencia de productos primarios, en proceso de elaboración o terminados que pretende ingresar o salir del país sin el control aduanero y evadiendo los tributos al Estado.

Carta Porte.- Es el documento que acredita que el transportista internacional ha recibido determinadas mercancías para ser transportadas a otro lugar de un país distinto de aquel que lo recibió.

Certificado de Origen.-Es el documento emitido por autoridad u organismo competente, que constituye prueba del origen de las mercancías y que reviste vital importancia en los trámites de importación para tener un tratamiento especial o preferencial de los beneficios tributarios como la exención total o parcial de impuestos.

Cómplice.- Persona que indirectamente o secundariamente coopera en la ejecución del acto punible o por medios de actos posteriores o simultáneos.

Dolo.-Intención fraudulenta de cometer un delito o de causar un perjuicio o daño.

Delito.-Acto u omisión tipificada en el Código penal u otra ley especial, con tal calidad de delito.

Divisas.-Es la denominación genérica que se da a las monedas extranjeras cuando se efectúan las exportaciones.

Depósito Aduanero.-Es un régimen suspenso de pagos de pagos de impuestos por el cual las mercancías permanecen almacenadas por un plazo determinado en lugares autorizados y bajo el control de la aduana en espera de su destino ulterior.

Denuncia. Es el acto verbal o escrito por medio del cual una persona pone en conocimiento del juez competente un hecho considerado delito de acción pública.

Defensor Público.-Es el abogado encargado de patrocinar a las personas de escasos recursos económicos y son nombrados por la función judicial.

Decomiso.-Es la pérdida de propiedad de las mercancías por declaratoria de la autoridad administrativa o por resolución judicial que se halle firme y ejecutoriada.

Exportación.-Es un régimen aduanero, que consiste en exportar productos hacia el exterior o fuera del país para su uso o consumo definitivo.

Evasión.-Es el acto de evadir o esconder el pago de los tributos reales a la administración tributaria tomando como base el valor real de las mercancías.

Evidencia.-Certeza clara, cosa perceptible o hecho que nadie puede dudar de ella.

Embarque.-Es colocar las mercancías en los diferentes medios de transporte acordados.

Flagrante.-Es el delito que se comete en presencia de una o más personas o cuando se le descubre inmediatamente después de su supuesta comisión. Art. 162 C.P.P.

Fungible.- Bien que se consume con el uso.

Fiscal.-Funcionario del Ministerio Público encargado de efectuar las investigaciones pre procesal y procesal por los delitos que llegan a su conocimiento.

Importación.-Es un régimen aduanero, que consiste en importar o ingresar mercancías desde el exterior hacia nuestro país para su uso o consumo definitivo cumpliendo con las formalidades aduaneras.

Ilícito.-No está permitido por ser contrario a la ley, a la moral y las buenas costumbres.

Imputable.-Persona a quien se le atribuye el cometimiento de un delito por acción u omisión.

Infracción.-Es la acción u omisión que implica violación de las normas, tributarias, sustantivas o adjetivas sancionadas con penas establecidas en la ley.

Manifiesto de Carga.-Es el documento de transporte de presentación obligatoria ante la aduana para el cumplimiento de la recepción aduanera.

Multa.-Pena pecuniaria que se impone a una falta o contravención conforme lo determina la ley.

Pericia.-Sabiduría, práctica, experiencia, habilidad en una ciencia u arte.

Punible.-Hecho o persona que merece castigo.

Salvaguardia.-Son medidas a las importaciones adoptadas por los gobiernos para proteger la producción e incentivar el consumo de los productos nacionales.

Tránsito Aduanera.-Es un régimen aduanero, por medio del cual las mercancías son transportadas, bajo control aduanero, de una oficina distrital a otra del país o con destino al exterior.

Trafico Internacional.-Es aquel que se realiza de un país a otro país de acuerdo a los compromisos internacionales.

Tributos al Comercio Exterior.-Son los derechos arancelarios, los impuestos establecidos en leyes especiales y las tasas por servicios aduaneros.

Sanción.-Es una pena que esta establecida en la ley.

Simulación.-Alteración de la verdad de un acto jurídico, encubriéndolo por otro falso total o parcialmente.

Usuario.-Persona que es titular del derecho de uso.

REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS.

- ACEBAL Oscar Ricardo.(1991) Técnicas de Exportación. (1ra. Edición)
Editores, Rubinzal Culzoni-Santa Fe-Argentina.
- BURBANO G. Gonzalo. (1995) Diccionario de Términos Usuales de Comercio Exterior. (1ra. Edición) Pudeleco Editores S.A. Quito-Ecuador.
- Código de Procedimiento Penal Ecuatoriano (2009). Editorial Jurídica del Ecuador. Quito.
- Código Orgánico de la Función Judicial. Publicado R.O. No.544. del 9 de marzo del 2009.
- FERNÁNDEZ Lalanne Pedro. (1976) Procedimientos Penales Aduaneros. Edición Depalma. Buenos Aires-Argentina.
- GODOY J. Norberto (1992) Derecho Tributario Mexicano- Edición Depalma.
- LAMK Valencia Mario. (1995) Ley de Fronteras. Edición Enlace Ltda. Bogotá Colombia.
- LUNA Osorio Luis. (2007) Proyección del Ecuador hacia el Mundo 2007-2020. Edición Pudeleco-Quito Ecuador.
- MÉRINO Pérez Gonzalo. (2005) Enciclopedia de Práctica Jurídica. Apéndice XIV Edición Magnus. Guayaquil-Ecuador.
- MENDOZA Jordán Saúl Ulises. [http// www-monografía.com/trabajo53/derecho Aduanero. shton/](http://www-monografía.com/trabajo53/derechoAduanero.shton/).

Ley Orgánica de Aduanas del Ecuador. (2008) Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito. Ecuador.

Ley de Aduanas de Colombia. (2006) Edición Unión Ltda. Bogotá Colombia.

Ley de Aduanas de Argentina. <http://www.aduanaargentina.com/brc.pho>.

Ley de Aduanas de Venezuela. Intranet. [comunidadandina.org/Documento/Dinformativos/sgdi 140.doc](http://comunidadandina.org/Documento/Dinformativos/sgdi_140.doc).

Ley de Aduanas de México. <http://www.aduanas.sat.gob.mx/aduana-México/2007/A.leyes-y-programas.htm>.

Ley de Aduanas del Salvador. http://www.aduana.gob.sv/index.php?option=com_content&task=view&id=148&Itemid=

BIBLIOGRAFÍA

- ACEBAL Oscar Ricardo (1991). Técnicas de Exportación. (1ra. Edición)
Editores: Rubinzal-Culzoni. Santa Fe-Argentina.
- AGULLO Agüero Antonia (1984). La Renta de Aduanas. Instituto de
Estudios Fiscales. (1ra. Edición). España
- ALSINA A Mario (1984). Código Aduanero Argentino Comentado. Tomo 1.
1ra. Edición. Buenos Aires.
- BASALDUA Ismael (1923). Legislación Penal Aduanera de la República de
Argentina (1ra. Edición). Buenos Aires.
- BASALDUA Ricardo Xavier (1988). Introducción al derecho Aduanero.
(2da Edición). Editorial Abeledo - Perrot. Buenos Aires.
- BENAVIDEZ Benalcázar Merck (2006). Teoría y Práctica Tributaria
en el Ecuador. (2da. Edición). Ibarra –Ecuador. Impresión Grafin.
- BLACKER Ayala Juan (1974). Historia Universal de las Aduanas. Santiago de
Chile. Edición Contable Chilena.
- BURBANO Gonzalo G.-MESTANZA Mónica P. (1995) Diccionario de Términos
Usuales en el Comercio Exterior Ecuatoriano. (1ra. Edición) Pudeleco-
Editores S.A. Quito-Ecuador.
- CARVAJAL Contreras Máximo (2000). Derecho Aduanero. (10 a. Edición)
Editorial Porrúa. México.

CÁRDENAS Elizondo Francisco (1992). Introducción al Estudio del Derecho Fiscal de México. (2da Edición) Porrúa. México.

CONSTITUCIÓN DEL ECUADOR. (Año 2008).

Código de Procedimiento Penal Ecuatoriano (2009) . Editorial Jurídica del Ecuador. (1ra. Edición). Quito.

Código Tributario Ecuatoriano (2005). Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito- Ecuador.

Código de Comercio (2006). Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito- Ecuador.

Código Orgánico de la Función Judicial.

Registro Oficial No. 544 (9 de marzo del 2009)

Convenio entre Ecuador y Colombia sobre el Transito de Personas, Vehículos, Embarcaciones Fluviales, Marítimas y Aeronaves. 18 de abril de 1990.

CHIARA Díaz Carlos Alberto (1990). Ley Penal Tributaria y Provisional. Edición. Rubinzal- Culzoni. Santa Fe- Argentina.

Decisión 399 sobre el Transporte Internacional de Mercancías por Carretera. Registro oficial No. 27 del 20 de marzo de 1997.

Régimen Andino sobre el Control Aduanero (2008). Decisión 574 de la Comunidad Andina de Naciones. Corporación de Estudios y Publicaciones- Quito-Ecuador.

Transporte Internacional por Carretera. Decisión 399 Comisión del Acuerdo de Cartagena (2008). Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito-Ecuador.

FERNÁNDEZ Lalanne Pedro (1976). Procedimientos Penales Aduaneros. (1ra. Edición). Buenos Aires-Argentina.

FERNÁNDEZ Lalanne Pedro. (1966) Derecho Aduanero. (1ra. Edición). Ediciones Depalma, Buenos Aires, Argentina.

FINO Guillermo. () Legislación Aduanera Colombiana Fempal. EDICIÓN: Ediciones Jurídicas Gustavo Ibañez- Bogotá.

FERRO Carlos A. y FERRO Francisco M. (1990) Código Aduanero Comentado. (2da Edición). Buenos Aires-Argentina.

GOLDSCHMIDT Roberto (1991). Teoría del derecho Penal Administrativo y sus críticas. (1ra Edición) La Ley. T. 74 Buenos Aires –Argentina. P.884.

GONZALO Granjera Javier F. (1988). Procedimiento de Gestión Aduanera. Madrid-España. Ministerio de Economía y Hacienda.

GUAYASAMÍN Segovia Fabián. (2007) Correlación de la LOA y su Reglamento General (5ta. Edición). Quito –Ecuador.

GODOY J. Norberto. (1992). Teoría General del Derecho Tributario. (2da. Edición) Depalma–México.

GARCÍA Domínguez Miguel A. (1982) Teoría de la Infracción Fiscal. Derecho Fiscal Penal-México. Cárdenas Editor-Distribuidor.

Ley Orgánica de Aduanas. (2008). Corporación de Estudios y Publicaciones

Quito-Ecuador 2008.

LAMK Valencia Mario Said. (1995). Ley de Fronteras

(2da Edición). Enlace Editores Ltda- Colombia. Pág.

MERINO Pérez Gonzalo. (2005) Enciclopedia de Práctica Jurídica.

(1ra. Edición) Editorial Librería Magnus- Guayaquil-Derecho.

MESEGUER López Antonio (1995) Proyecto de Control Aduanero del

Salvador.Informe Aduanero con la autorización del Ministerio de Economía
y Hacienda de España.

MARQUÉZ Antonio (1984) Estudios aduaneros. Madrid España.

MENDOZA Jordán Saúl Ulises. <http://www-monografía.com/trabajo53/derecho>
aduanero. Stton/.

OVILLA Manjujano Manuel. (1985) Derecho Aduanero.

Escuela Nacional de Capacitación Aduanera S.H.C.P. México.

PAVÉ R.C. (1997) . El Contrabando en el Derecho Argentino.

(1ra. Edición). Ciudad Argentina-Madrid-España.

PAVÉ R.C. (1998). Aspectos destacables de los ilícitos aduaneros

y recursos en el proyecto del Código Aduanero del Mercosur.

(2da. Edición). Ciudad Argentina- Madrid-España.

POLO Bernal Efraín. (1982) .Tratado de Derecho Aduanero.

Fondo Editorial Coparmex México.

POSSO Yépez Miguel Ángel (2006) Metodología del Trabajo de Grado. (3ra. Edición) Ibarra Ecuador.

LUNA Osorio Luis. (2004) Diccionario de Términos de Economía Internacional. (2da. Edición) Pudeleco. Quito- Ecuador.LUNA Osorio Luis. (2007). Proyección del Ecuador Hacia el Mundo-2007-2020.

RESOLUCION 683. (2008) Corporación Aduanera Ecuatoriana. Procedimiento para los efectos personales de viajero. Quito Ecuador.

RUÍZ Díaz Labrano. (1998) . Integración y Derecho Mercosur. (1ra. Edición). Ciudad Argentina- Buenos Aires.

Reglamento de Transito Terrestre Transfronterizo Ecuatoriano Colombiano. Suscrito en Esmeraldas el 18 de abril de 1990.

Registro Oficial No. 479. (2 de diciembre del 2008)

Registro Oficial No. 648. (4 de agosto del 2009)

Términos Internacionales de Comercio (2000) INCOTERM. (2da. Edición). Quito- Ecuador.

VIDAL Albarracín Héctor Guillermo (1980). Delito de Contrabando (1ra Edición) Edición Universidad Buenos Aires –Argentina.

VÁSQUEZ J.C. (1997) Código Aduanero del Mercosur y Legislación Aduanera Argentina. (1ra. Edición). Argentina.

VELÁSQUEZ Wither y NIETO PÉREZ Leonel Jorge. ()

Aspectos Jurídicos del Comercio Exterior de México. (1ra. Edición)

Editorial Nueva Imagen U.N.A.M.

VILLEGAS Héctor B. (1987). Derecho Financiero y Tributario.

(2da. Edición) Depalma- Buenos Aires.

VILLEGAS Héctor B. (1987) . Derecho Financiero y Tributario.

(1ra. Edición). Depalma. Buenos Aires Argentina.

TRACKBACK URL: <http://www.blogs de Venezuela.com/track/2442>.

(8 de diciembre del 2008)

Ley de Aduanas del Salvador

http://www.aduana.gob.sv/index.php?option=com_content&task=view&id=148&Itemid=1. (22 de diciembre de 2008)

Ley de Aduanas de México.

http://www.aduanas.sat.gob.mx/aduana_mexico/2007/A_leyes_y_programas.htm

(27 de diciembre del 2008)

Ley de Aduanas de Venezuela.

intranet.comunidadandina.org/Documentos/DInformativos/sgdi140.doc

(09 de diciembre del 2008)

Ley de Aduanas de Argentina.

<http://www.aduanaaegentina.com/brc.php>

(10 de enero del 200)

ANEXOS.

ENCUESTA DIRIGIDA A COMERCIANTES, AGENTES DE ADUANA Y CIUDADANÍA EN GENERAL DE LA CIUDAD DE TULCÁN.

1.-Conoce usted las razones por las cuales las personas cometen o incurren en delitos aduaneros?

.....
.....
.....
.....

2.-Podría usted determinar alguna solución para evitar que se siga cometiendo delitos aduaneros?

.....
.....
.....
.....

3.-Conoce usted las formas que utilizan los infractores para cometer un delito aduanero?

.....
.....
.....
.....

4.-Podría usted indicar si conoce los procedimientos y las normas aduaneras vigentes para realizar actos comerciales entre Ecuador y Colombia?

.....
.....